IESVS, MARIA, IOSEPH.

SATISFACCION QVE DA EL DOCtor Ioseph Martinez del Villar, Canonigo Doctoral en la Santa Iglesia de Huesca, a vn papel, ò consulta, que se le ha participado por via de duda, aviendose puesto en manos del señor Canonigo Don Mateo Foncillas, Oficial Eclesiastico del Ilustrissimo señor Don Ramon de Azlor Obispo de Huesca, y como tal Oficial Eclesiastico, Iuez en vna causa de pension, que pende en su Tribunal por parte del D. D. Ventura Rolin, Arcediano de las Valles, Dignidad en dicha S. Iglesia de Huesca, el qual pretende tiene reservados a su favor, con autoridad Apostolica, cien escudos de anua pension sobre la Canongia Doctoral de dicha Santa Iglesia.

1 AVNQVE para dexar de responder al papel que se me participa sin temor de perjudicar vn punto la justa causa que defiendo, tenia bastante motivo con dos circunstancias que trae consigo bien dignas de reparo: La vna, que no viene contraida su propuesta a los terminos de nuestro litigio; y antes que valerse de este documento deviera la parte contraria averlo adaptado al caso concreto, y proceder con lisura en la consulta; pues por ventura si se manifestasse como es en si el caso q̃ se disputa, y se le quitasse el disfraz de que và vestido, y se explicasse la calidad del Beneficio sobre que se pretende la reserva, me persua-

do vendria el papel con menos calificacion de firmas.

2 La otra circunstancia es: què para formar este papel deviera tambiē el Arcediano Rolin aver esperado a saber las excepciones que por mi parte se oponian, y con vista, y entero conocimiento de ellas entrar despues a impugnarlas: porque aun los mas diestros tiradores aventurarian el tiro, si disparassen antes de descubrir la caça, y sin apuntarse a ella: Providencia que olvidò mi contendor, pues la consulta se lee firmada el dia 2. de Enero del presente año, y la cedula de razones en fomento de la justicia que me assiste, no se diò por mi parte hasta el dia 14. de Enero de este mismo año, como resulta del processo de esta causa.

3 Pero por la veneracion de quien me ha participado el papel, y porque no pareciesse a la parte contraria era convencimiento el dexar de responder, procurarè satisfacer enteramente a la duda, reduciendo a tres puntos la respuesta. En el primero se comprehenderà la relacion del hecho, clara, y verdadera. En el segũdo se descriviràn las excepciones, que opuestas por el titular, suspenden, y retardan la execucion, y para cuyo conocimiento, examen, y pronunciacion deve el Executor elevarse a la esfera de Iuez. En el tercero, se referiràn las excepciones que por mi parte se oponen, se apoyaràn con repetidas decisiones de la sagrada Rota, y con doctrinas en terminos terminantes de gravissimos Doctores, y se mostrarà con evidencia, son de las que retardan la execucion, y en las que deve tomar el Executor las partes de Iuez.

PRI-

PRIMERO PVNTO.

4 Aviendo vacado el año 1655. en la Santa Iglesia de Huesca la Canongia, y Prebenda Doctoral, que posseyò muchos años, y hasta su muerte el Doctor D. Vicencio Ruiz de Castilla, el señor Obispo, y Cabildo de dicha santa Iglesia, assegurados del drecho que para proveer dicho Canonicato tenian en fuerça de vna Bula especial de la Santidad de Pio V. su data en Roma, apud Sanctum Petrum, año de la Encarnaciō del Señor de 1571. (*A*) Y de vna firma de la Corte del Ilustrissimo señor Iusticia de Aragon, obtenida a instancia del Regio Fisco en el año 1645. (*B*) en fomento, y corroboracion de dicha Bula; y para que no impidiessen al señor Obispo, y Cabildo de dicha Santa Iglesia la provision de la Canongia Doctoral, ni se admitiesse a ningun proveìdo contra el tenor de dichas Bulas; precediendo el examen que previenen la Bula de Sixto IV. su data en Roma apud Sanctū Petrū, en las calendas de Deciembre del año 1474. y el Santo Concilio de Trento, y en las personas de las calidades, y graduacion que se contiene en dicha Bula de Sixto IV. a la qual en todo lo concerniente a la provision de dicho Canonicato se refiere la dicha Bula de Pio V. y de otros justos, y Canonicos titulos.

(A) *Se ha hecho fee de dicha Bula en processo.*

(B) *Se han exhibido en processo letras narrativas de esta firma.*

5 Passaron a convocar opositores, poniendo edictos, y haziendo el examen que prescriven la Bula referida de Sixto IV. y Santo Cōcilio de Trento; Y aviendose observado todos los demas requisitos que en dichas Bulas se previenen; fue eligido en Canonigo Doctoral el D. D. Ioseph Gomez

Raxo,

Raxo,el dia 11.del mes de Agosto del año 1655.por ser vno de los opositores, y en quien concurrian la graduacion, y calidades conforme al tenor, y disposicion de dichas Bulas.

6 En fuerça de esta eleccion se le diò la institucion canonica, y tomò luego la possessiõ quieta, y pacifica, y sin contradicion de persona alguna, (C) la qual continuò sin averse interrumpido, ni aver tomado jamàs otra de nuevo hasta el año de 1665.en que fue proveìdo Canonigo Penitenciario de la S.Iglesia Metropolitana de Zaragoça.

(C) *Consta por los actos que en razon de esto testificò Vincencio Santapau, y se han exhibido en processo.*

7 Vacante por esta promocion la Canongia Doctoral, se bolvieron a poner edictos, llamando a todos los que tuviessen las calidades necessarias, y quisiessen venir a oponerse, entrar al concurso, y passar por el examen que disponen dichas Bulas; y despues de efectuado todo lo que respectava al cõcurso, examen, y provision, quedò eligido en dicho Canonicato el D. D. Ioseph Guarga, vno de los opositores, y de tanta graduaciõ como es notorio, el dia 22.del mes de Março del año 1666. El qual aviendo recibido la institucion canonica, tomò la possession quieta, y pacifica, continuando en ella desde esse dia hasta el dia 19.de Setiembre de 1676. en que tomò possession de otro Canonicato en la misma Santa Iglesia de Huesca.

8 Por esta segunda promocion bolviò a vacar la Canongia Doctoral; y aviendo precedido la publicacion de edictos, examen, y demàs requisitos contenidos en dichas Bulas, siendo yo vnico opositor, me honrò mi Iglesia con este Canonicato el dia 25.de Febrero del año 1677. y despues de aver-

me

me dado el Cabildo, como colador ordinario, la institucion Canonica, tomè luego la possession quieta, y pacifica, continuando en ella desde esse dia hasta de presente.

9 A pocos meses que avia entrado en la Iglesia, por parte del Arcediano Rolin se me hizieron algunas insinuaciones extrajudiciales, y despues mas repetidas instancias, para que pagasse vnos plaços, ò la rata de ellos, que suponia estavan vencidos de vna pension de cien escudos, que alegava tenia reservada sobre la Canongia Doctoral que yo posseia; por averla impetrado en Roma, y averla litigado con el Canonigo Gomez, a cuyo favor, interviniendo concordia, y autoridad Apostolica cediò despues el drecho que pretendia tener con reserva, y gracia que en el año 1660. le hizo la Santidad de Alexandro VII. de cien escudos de anua pension sobre los frutos, y distribuciones del Canonicato litigioso.

10 Resistime a la peticion, por ser nuevo posseedor, no constarme que huviesse tal pensiõ reservada, y la inteligencia con que siempre avia estado no se podia imponer pension en las Canongias de oficio, qual era la que yo posseìa. Viendo el Arcediano Rolin mi resistencia, dispuso, que Procurador suyo legitimo me presentasse vna firma possessoria que avia obtenido en la Corte del señor Iusticia de Aragon, de percibir, y cobrar cien escudos de anua pension sobre los frutos, y distribuciones de la Canongia, y Prebenda Doctoral de la S. Iglesia de Huesca, con la inhibiciõ ordinaria de que no se le impidiesse al firmante en el vso, y possesion de cobrar, &c.

11 Pareciò en la Corte Procurador mio dentro

el tiempo de los diez dias, alegando justas razones, porque no devia pagar, y pidiendo revocar la inhibicion, por averse obtenido sin legitimo titulo, y sin aver probado la possession. Y aunque por parte del firmante se procurò fundar con repetidas alegaciones, no procedia la revocacion; sin embargo el dia 6, de Noviembre de 1678. votos conformes la revocò el Consejo. (*D*)

(D) *Se han exhibido en processo letras narrativas de la revocacion.*

12 Vencido mi contendor en este Tribunal para donde me citò primero, ha tomado aora el rumbo de reconvenirme por el Oficial Eclesiastico de esta Ciudad, a quien viene cometida la execucion de su Bula. Y aviendo obtenido el dia 16. de Deciembre del año 1679. vn decreto que proveyò el Executor, mandandome con cominacion de las censuras expressadas en la Bula, pagar las cantidades que mi cõtendor pidia, ò alegar, y asignar las razones que tenia para no pagar: Pareciò en processo Procurador mio, y en tiempo habil, precediendo todos los protestos, y salvedades necessarias, diò vna cedula en que se contienen, no vna excepcion turbida, y confusa, como supone la consulta contraria, sino solidos fundamentos, porque no devo pagar la pension que se me pide, y mucho numero de excepciones claras, manifiestas, faciles de probar, y q̃ resultan del contesto, y serie de la misma Bula, como se dirà en el punto tercero.

SEGVNDO PVNTO.

13 Para facilitar mas la comprehension de este punto, distingo en tres clases las excepciones que suelen oponerse por parte de los titulares, contra los pensionistas ante los Iuezes a quienes viene cometi-

da

da la execucion de sus Bulas. La primera es, de excepciones, que no resultando de la contextura, y vientre de la misma Bula, son obscuras, confusas, dificultosas de probar, y que requieren alto examen. La segunda es, de excepciones, que aunque no provienen de la misma Bula, pero son claras, notorias, faciles de probar, y que sin muy exacta averiguacion, ni largas dilaciones puede constar de ellas manifiestamente. La tercera es, de excepciones que se deducen, y resultan de la misma Bula, ora sean claras, y faciles de probar, ora requieran alto examen, y dilacion de tiempo para su probança.

14 Si las excepciones que oponen los titulares fueren de las que respetan a la primera classe, deve desestimarlas el Iuez, conteniendose en los limites de mero executor, y no suspendiendo la execucion; como lo enseñan vniformemente todos los Autores, y se ha declarado infinitas vezes en la sagrada Rota; y asi no me detengo en referir doctrinas por ser tan assentado principio; pero veasse a Barbosa *in praxi exig pens p.1.q.7.nu.*10. *vsque ad n.*18. donde trata ex professo de este genero de excepciones, prueba con muchos Autores lo que llevamos dicho en orden a ellas, y trae, y explica en estos terminos casi todas las doctrinas que alega la consulta contraria.

15 Si las excepciones de que se valen los titulares para su defensa, son de las expressadas en la segunda classe, deve admitirlas el Executor, tomar las partes de Iuez, retardar, y suspender la execucion. Confirman esta proposicion D. Gabriel de Pereyra *de manu regia, cap.*9. *n.*27. ibi: *Nullitas opposita facit*



cit cessare executionem, quando ex ipsis actis, & contextu probatur, nec altiorem indaginem requirit. Barbosa *in d. praxi exig. pens. p. 1. q. 7. num. 8.* ibi: *Cessat etiam executio, ut supra tetigi, quando probatio nullitatis, seu subrectionis allegata offertur in continenti*; y dà la razon poco mas abaxo, citando a Menochio, y a Molina, ibi: *Nulla est enim actio adeo privilegiata, etiam si executiva, & possessoria sit, quæ si contra eam opponatur exceptio relevans, & in continenti probetur, non suspendat eius effectum, cap. litteras de restit. spoliat. l. si is à quo, ff. ut in posses. legat.* D. Francisco Salgado *de reg. protect. p. 3. cap. 9. n. 3.* aun en terminos de aver ley, ò estatuto que no se admita la excepcion de nulidad, aviendo citado primero grande numero de Autores, resuelve muy al intento con estas palabras: *Qui omnes unanimiter probant, lege, seu statuto excludẽtibus nullitatem omnem, non comprehendi, nec intelligi nullitatem, seu iniquitatem notoriã, & manifestã.* Favorece con singularidad Tonduti *de pensionib. cap. 50. n. 14.* donde hablando de las excepciones, que deven admitirse en los juizios sumarissimos possessorios, qual es el del Executor, dize: *Adeò ut manutẽtio sit concedenda, quamvis allegaretur pensionem esse extinctam, Rota apud Cenc. decis. 246. num. 5. Quod tamen ego intelligo, nisi confestim, & in prõptu constaret de dicta extinctione: Quia exceptio clara, & non requirens altiorem indaginem est in istis iudicijs possessorijs admittẽda.* Da nuevo realce, y gran dilatacion a lo que vamos fundando Ludovico Post. *de manut. obs. 42. n. 140.* ibi: *Semperque admittitur exceptio respiciens merita, seu dominium,*

nium, & petitorium, vel possessorium plenariũ, seu non iuris possessoris, vel dominij alterius, vbi est liquida, clara, & notoria, & non eget probatione, nec aliquo modo offuscatur; cita a Giobano, Serafino, y a Gregorio XV. y en la *obser.* 62. despues de aver fundado difusamente, que la excepcion de nulidad instrumenti, vel contractus, seu obligationis, quæ alias habuit executionem, vel eius vigore aliquis posside, no retarda la execucion, ni el mandato de manutenendo, trae en el *nu.* 12. esta limitacion tan ajustada a nuestro caso: *Quando tamen nullitas est adeo clara, & evidens, vt non egeat probatione, illius allegatio retardat mandatum de manutenendo, & executionem*; como lo califica con muchas doctrinas, y Autores. Conduce la doctrina del señor Regente Sesse, hablando en terminos de manutencion en el *tract. de inhibit. cap.* 2. *§.6. n.* 53. *&* 54. ibi: *Imò possessio propria non prodest aliquando; veluti quando res non potest possideri sine titulo, veluti in spiritualibus, in quibus remedia possessoria impediuntur ex notorio defectu tituli in proprietate, ne detur vitiosus ingressus. reg. Beneficium de reg. iur. in* 6.

16 Y es vltimamente tan sin limitacion la regla, de que las excepciones de nulidad, que no requieren alto examen, suspenden la execucion, y deven ser admitidas por el Executor, que tiene lugar, aun quando el pensionista estuviesse en la quasi possession de percibir, y el titular huviesse consentido la pension; dixolo admirablemente Tonduti *de pension. cap.* 52 *num.* 1. *& duob. seq.* con estas palabras: *Quinta exceptio est, dum opponitur constare de nõ*

iure pensionarij, veluti si dicatur pensionem esse nullam, quæ exceptio non admittitur, quando titularis in reservatione consensit: Item reijcitur illa exceptio, quando pensionarius est in possessione exigendi. Denique reijcitur, quando causa fuit commissa cum clausula sine retardatione solutionis pensionis: siquidem dum de nullitate disceptatur, interim titularis cogendus est solvere (refiere a Casadoro, Cobarrubias, y Gigante) *SI TAMEN NOTORIE CONSTARET DE NON IVRE PENSIONARII RETARDARETVR EXECVTIO, VEL MANVTENTIO.*

17 Resta el averiguar, quales son las excepciones, que se reputan por claras, faciles de probar, y que no requieren alto examen. Tres casos hallo que advierten los Autores, en que sin disputa deven referirse las excepciones a la classe de faciles, y notorias. El primero, si las excepciones que se oponen pueden probarse de lo actitado, y exhibido en processo. Asi lo resuelven Pereira *de manu Regia to.1. cap.9.nu.*16.ibi: *Vnde regula est, quod si ab illo, qui excipit, nil est extrinsecus probandum, tunc exceptio impedit executionem: veluti si nullitas constaret ex actis vbi sit notoria, &c.* Carrocius *de exceptionib. except.42.n.44. &* 46. vbi ait: *Quod evidens & notoria nullitas dicitur illa, quæ cõstat ex actis, & oculo corporeo ex lectura processus potest videri.* Salgado *de protect. Reg.p.3.cap.9.num.*2. el qual aviendo alabado en el *nu.*1. la gran providencia de los que miran, y registran con observacion los defectos del processo, por ser este genero de nulidades las que mas justifican la apelacion, aun en las causas

de

de execucion privilegiada, añade luego en el *nu*.2. esta razon, que es muy de nuestro proposito: *Et non quidem inmerito, ait, quoniam quando nullitas, aut evidens iniquitas (quæ in hac materia æquiparantur, vt expresse probant DD. omnes referendi,* cita muchissimos, *quos ad intentum consule) ex inspectione actorum, & processu apparet, dicitur notorie, & evidenter in promptuque constare.*

18 El segundo caso, en que se califican las excepciones opuestas de claras, faciles de probar, y notorias, es: Quando el que las opone las prueba concluyentemente dentro el tiempo que el Iuez señalare, a cuyo arbitrio se dexa la prefinicion del tiempo para la probança, como lo asientan, y atestan Salgado *de protect. Reg. p.*3.*cap*.3.*n*.39 ibi: *Si citatus cõparens allegaverit contra executionem pensionis aliquam legitimam exceptionem notoriam, seu evidentem, quæ in continenti potest probari, nec longiori indagine indigeret: Tunc debet Iudex brevem terminum ei assignare, cum sit incontinenti probanda: Non decem dies, quæ in Hispania conceduntur executatis, sed maiorem, vel minorem provt Iudex arbitrabitur*; cita en confirmacion de esta doctrina a Menochio, Flores de Mena, Mascardo, Galesio, Contardo, y otros. Y poco despues con mayor comprehension en el *nu*.60. ibi: *Non sequitur, aliqua exceptio requirit probationem, ergo requirit altiorem indaginem: Quoniam vt supra diximus ad hoc dumtaxat datur à iudice executore terminus, licet brevis, eius arbitrio, vt apposita exceptio intra illum probetur,* Garcia *de Benef. p.*1.*cap*.6.*nu*. 544. *& seq.* con muchos Autores que alega, hablando

do de eſte genero de excepciones, trae caſi las miſmas palabras, que dexamos referidas de Salgado Stephanus Gratian. *diſcept. forenſ. cap.* 384. *num.* 9. Azebedo *l.* 1. *n.* 158. *tit.* 21. *lib.* 4. *nova recopil.* Giurb. *dec.* 21. *n.* 1. & 2. Molina *de Hiſpan. primog. cap.* 13. *n.* 16. y Barboſa *cum pluribus, quos refert in praxi exig. penſ. p.* 1. *q.* 7. *n.* 8.

19 El tercero caſo en que pertenecen a la claſſe de faciles, y claras las excepciones que los titulares opuſieren, es: quando el Iuez a cuyo prudente, y cuerdo arbitrio ſe ha fiado vnicamente la calificacion de eſte genero de excepciones, declara, ſon las opueſtas, de las que no requieren alto examen, y que ſin larga dilacion pueden probarſe. Dizelo con expreſsion Gigas *de penſion. quæſt. vlt.* ibi: *In continenti quid probari dicitur, arbitrio iudicis, attenta negotij, & perſonarum qualitate*; cita a Inocencio, Imola, Baldo, y otros. Lo miſmo ateſta Garcia *d. cap.* 6. *num.* 547. por eſtas palabras: *Et quando exceptio requirat altiorem indaginem, relinquitur arbitrio iudicis.* Alega a Menochio, a Contardo, y a la ſagrada Rota, veanſe las miſmas palabras en Salgado *de protect. Reg. p.* 3. *cap.* 4. *n.* 80. vbi plures idem afirmantes cumulat. Eſto miſmo ſintiò Graciano con otros muchos que refiere *diſcept. forenſ. cap.* 170. *n.* 4. & 5. ſon ſus palabras: *In arbitrio iudicis poſitum eſt, quando exceptio dicatur intrincata, & reſpicere altiorem indaginem.*

20 Si las excepciones que los titulares oponẽ, ſon de las que ſe deducen, y reſultan de la miſma Bula, y conſiguientemente de las que reſpetan a la tercera claſſe, todas ellas ſe reputan por claras, y faciles

ciles de probar, suspenden la execucion, deve admitirlas el Executor, y tomar las partes de Iuez para conocer, y pronunciar en ellas. Son irrefragables para el intento dos autoridades de Ton luti *in tract. de pension.* La primera, *cap.* 51. *n.* 7. ibi: *Tertio quod attinet ad exceptionem extinctionis pensionis, certum est illam non impedire manutētionem pensionarij, si non sit clara, & altiorem requirat indaginem. Aliud est, si exceptio illa extinctionis pensionis sit clara; veluti quando resultat ex vētre litterarum: Hoc enim casu exceptio extinctionis, non dicitur altiorem indaginem requirere, cum ex ipsa litterarum reservationis inspectione oriatur.* La segunda, *cap.* 56. *n.* 5. & 10. ibi: *Vigesima exceptio respicit illam, quæ oritur ex ventre litterarum: Tales autem sunt omnes exceptiones, quæ non aliunde, aut extrinsecus obveniunt, sed comprobatæ manent ex sola litterarum productione, & inspectione: Tunc enim actioni inest exceptio, quando non potest deduci actio in iudicio, quin etiam simul deducatur exceptio ex notatis per Bart. in l. lecta* 21. *ff. si certum petat. Et regula generalis est, quod in omni iudicio semper admittitur exceptio, quæ provenit ab eodem instrumento, vt post Bald. Felin. & alios dicit Rota in Lauret. prædij* 8. *Aprilis* 1592. *corā Gipsio inserta apud Marchesan. de commissión. to.* 1. *fol.* 755. *Seraphin. post plures alios decis.* 430. *n.* 5. *& decis.* 980. *n.* 13.

21 Prueban tambien con evidencia el intento Marchesano *de commis. appellat. in causa pens. p.* 1. *§.* 1. *n.* 16. ibi: *Quod tamen declara: Dummodo ex ventre litterarum, vel ex Bullæ inspectione excep-*

ti o non resultet, per quam iustè, ac clarè posset solutio denegari, vel retardari: Nam tali casu non facta solutione procedere Iudex poterit: Quia exceptionem orientem, vel resultantem ex litteris ipsismet, etiam si aderit clausula sine retardatione pensionis opponere prohibitum non erit. Salgado plures referens *de protect. Reg. p. 3. cap* 3. *n.* 26. ibi: *Verũ executioni Bullarum pensionis pariter locus non erit, nec etiam clausula (sine retardatione pensionis) aut (sine praiudicio legitimæ executionis) effectum suum operabitur, quoties ex ventre litterarum constat, & apparet ex eius inspectione vitiũ, seu nullitas pensionis.* Y Barbosa *in praxi exig. pẽs. p.* 1. *q.* 7. *n.* 5. ibi: *Sed tota quæstio est de exceptionibus infra terminum oppositis, an obstent executioni? In qua distinguendum est inter exceptiones intrinsecas nullitatis, seu subreptionis pensionis, quæ ex ventre, & contextu Bullarum, vel incontinenti probantur, & inter illas quæ ab extrinseco sunt probandæ, & requirunt altiorem indaginem. In primo casu certum est, quod nullitas opposita facit cessare executionem.*

22 Y son vltimamente las excepciones que resultan, y se deducen del vientre, y contextura de la Bula tan eficaces para suspender la execucion, y es tan indispensable en el Executor la obligacion de admitirlas, que aun quando para su probança, y conocimiento fuera necessario alto examen, y dilatado tiempo, no podia despreciarlas el Executor. Son formalissimas dos autoridades que convencen esta proposicion. La primera es de Garcia *in tract. de Benef. p.* 1. *cap.* 6. *n.* 489. ibi: *Erit tamen admittenda*

ista

ista exceptio reductionis ad impediendam executionem, etiam si non probetur in continenti, sed requirat altiorem indaginem, ex quo oritur ex ventre supplicationis, vt per Rotam in vna Ruanaten. transactionis 22. Iunij 1592. coram D. Gipsio in qua fuit resolutum, quod exceptio qua oritur ex ventre instrumenti, etiam si requirat altiorem indaginem in quocumque iudicio admittitur, etiam ad impediendam executionem obligationis cameralis. Huc vsque Garcia alias referens Sacræ Rotæ decisiones, pluresque Auctores allegans. La segunda autoridad es de Salgado *de protect. Reg. p. 3. cap. 3. n. 63. &* 64. ibi: *Quid autem dicendum est de exceptione reductionis pensionis, quando ex ventre ipsius Bullæ provenit conditionaliter, nempe: Dummodo tantam partem remaneat, vel centum pro Rectore, &c. in quo dicendum est, quod ista exceptio admittenda est ad impediendam executionem, ex quo oritur ex ventre supplicationis, etiam si non probetur in continenti, vt determinavit Rota in vna Ruanaten.* Es la que avemos referido en la autoridad de Garcia, a quien cita con otros muchos que resuelven lo mismo.

23 De las doctrinas tan solidas, y formales, y de los fundamentos tan eficaces, que para la comprehension de este segundo punto se han alegado, parece, por mas que lo resista la consulta contraria: Que si las excepciones que por mi parte se han opuesto fueren de las que respetan a la segunda, y tercera classe, faltaria el Executor a su obligacion, sino las admitiesse, suspendiesse la execucion, se elevasse a la esfera de mixto, y tomasse las partes de Iuez; pues de no hazerlo en essa conformidad excederia notoriamen-

men-

mente; y me dexaria camino llano para interponer apelacion eficaz, quo ad vtrumque effectum; como lo previene Salgado con muchos que cita *d.c.3.n.23. & 24.* ibi: *Illo supposito, quod aliquando possessor Beneficij, contra quem dirigitur executio litterarum, legitimam aliquam opponit exceptionem, quæ si admitteretur, vt talis impidiret executionem: sive quia gratia est surreptitia, & Auditor Cameræ est incōpetens, ac per consequens eius subexecutor, vel exceptio, quæ oritur ex ventre, seu natura ipsius gratiæ, tacite, vel expresse pure, vel conditionaliter, quæ allegata, & opposita, saltim in continenti, & summariè appareret, & constat (seclusa calumnia:) Tunc Executor, Auditor Cameræ, vel eius subexecutor excedit, si eam non admittens exequatur, & ab eo potest appellari quo ad vtrumque effectum devolutivum, & suspensivum.*

24 Si el Executor admite, como parece tiene obligacion, las excepciones que conciernen a dichas dos classes, y suspende por causa de ellas la execuciō, si se ha de proceder adelante en la causa, será para cōnocer de dichas excepciones, de lo que replique contra ellas la parte contraria, y para pronunciar definitivamente calificando, ù repeliendo dichas excepciones; y como todo esto requiere examen competente, averiguacion exacta, repetidas alegaciones de ambas partes, y mucha premeditacion, excede conocidamente la esfera, y cortos limites de mero Executor, y precisa a tomar las partes de Iuez. Provt in simili specie inferebat Marchesanus *de commiss. appellat. ab Execut. Brev. & litter. Apostol. p.1. cap.2. nu.43.* ibi: *Iccirco si legitimus contradictor appareat, aut legitima fuerit exceptio opposita, sive antequam confe-*

rat.

rat, siue post collationis iudicium, non poterit procedere, nisi delegati iudicis partes assumat: Quia si de causa cognoscere debet, requirit iudiciariam disceptationem.

25 Principalmente viniendo la Bula de execucion con la clausula, *constito, seu si constiterit*, como en ella se lee, ibi: *Quem huiusmodi excommunicationis sententiam incurrisse vobis constiterit*; por ser efecto de esta clausula elevar a la esfera de Iuezes, y hazer mixtos a los que serian, alias, meros executores; como en propios terminos lo decide Ludovico Postio *de manut.* con muchos Autores que alega en la *obser.* 12. *n.* 62 ibi: *Et in terminis immissionis decreta, seu data, absque citatione, vigore litterarum Apostolicarum habentium clausulam, vocato N. seu vocatis vocandis, vel amoto quolibet illicito detentore, AVT SI CONSTITERIT, VEL CONSTITO, aut verificato, seu vt Iudex informet: Quæ clausulæ, ET EARVM QVÆLIBET faciunt executorem de mero mixtum, & vt debeat assumere partes iudicis, & possessorem citare, ac procedere cum causæ cognitione, & discusione, ac servatis servandis, auditisque possessoris defensionibus, atque litteris iustificatis, & vt ab eius sententia detur appellatio.*

TERCERO PUNTO.

26 Para desengaño de que la consulta contraria se hizo antes de saber lo que contenia la cedula de razones que diò mi Procurador en processo, respondiendo al mandato del Executor; ò que mi contendor muy voluntariamente ha querido desentenderse

de los grandes, y solidos fundamentos de mi defensa, quando supone que por mi parte no se responde al mandato, sino con vna excepcion turbida, confusa, y de dificultosa probança: Para deshazer, y debilitar los motivos, y razones que se han alegado, y articulado en vna cedula que produxo en processo el Procurador de mi colitigante, instruyendo el animo del Executor para que decretasse el mandato. Y para justificar la razon que me asiste, para escusarme de pagar la pension que se me pide: recopilarè, y fundarè las excepciones que opuse, y aleguè en la cedula de mi defensa, reduciendolas a dos capitulos, como en dicha cedula se contienen; vno que se dirige a la nulidad que padece la gracia, y Bula de pension que se pretende reservada; y otro en que se manifiesta la notoria injusticia con que se ha procedido en la provision del mandato.

27 Y empeçando por las excepciones que convencen la nulidad: consta ser la gracia que se pretende, nula: por padecer el vicio de surrepcion: el de obrepcion: el defecto de los consentimientos necessarios: la nota de falsia en la Bula; y porque aun dado que al principio fuesse eficaz la gracia, se ha hecho despues irrita, y nula.

PADECE DICHA GRACIA EL VICIO de surrepcion. (E)

(E) *Se ha opuesto en processo esta excepcion, como cōsta de la cedula de razones que ha dado mi Procurador art. 3.*

28 Gracia surrepticia, y consiguientemente nula se dize aquella, en que no se narrò al Papa, lo que si se huviera explicado seria motivo, para que no hiziesse la gracia su Santidad, ò para que la concediesse con mayor dificultad, como lo asientan vniformemente

todos los DD. *in cap. cæterum de rescript.* & ibi D. Emanuel Gonzalez plures congerens.

29 Esto supuesto, si se mira la Bula de pension, que por la parte contraria se ha exhibido, no se hallarà en ella mécion alguna de la Bula especial de Pio V. que tiene mi Iglesia, y se ha exhibido en processo de la ereccion de las Canongias Doctoral, y Penitenciaria, en que se concede al Obispo, y Cabildo la elecciõ de dichos Canonicatos, se prescrive la convocacion de opositores, y se dà la forma de proceder en el examen, y eleccion, disponiendo se haga conforme al tenor de la Bula de Sixto IV. calendada en el primero punto, y segun el Santo Concilio de Trento; y en las personas de las calidades que previenen dicha Bula de Sixto IV. y Santo Concilio de Trento; y como si a noticia de su Santidad huviesse llegado tenia mi Iglesia dicha Bula de ereccion, seria cierto no avria hecho la gracia que se pretende reservò de pension en la Canongia Doctoral: por ser afecta, y por no perjudicar a mi Iglesia, como la perjudicaria, pues gravando con pension este Canonicato, no se hallarian personas de las calidades, y graduacion que suelen concurrir al examen quando sucede vacante; per ea, quæ mirificè ad intentum licet aliàs adducit Garcia *de Benef.* 1. *p. cap.* 5. *n.* 359. ibi: *Mihi videtur, quod possit Episcopus imponere pensionem super Beneficio iuris patronatus sine consensu patroni, dummodo non transeat ad successores in Beneficio; aliàs non sine consensu patroni: Nam in hoc esset considerabile præiudicium patroni, propter præsentationem quæ foret de beneficio gravato, & non libero.* O por lo menos concederia su Santidad la dicha gracia de pension con mayor

yor dificultad, parece deviera mi contendor, si queria evitar el vicio de surrepcion, aver narrado al Papa la Bula de Pio V. que tiene mi Iglesia.

30 Si el no aver expressado mi contendor a su Santidad tenia esta Bula mi Iglesia, se ha de juzgar bastante merito, para que se diga surrepticia la gracia de pension, penderà de la declaracion que hiziere el Executor, a cuyo arbitrio se ha fiado la reprobacion, ò calificacion de estas excepciones, como lo funda el adicionador de Burato plures referens *decis.510. n.1. litt.A.* ibi: *Et an aliquid quod fuit tacitum, sit eius generis, vt expressum retraxisset Principem, vel difficiliorem illum ad concedendum reddidisset, iudicis arbitrio dijudicandũ relinquitur, vt tradunt Cassad.dec.12.nu.14.de Præbend. Felin.in cap.caterum, nu.4.de rescript.Covarrub. variar. resol.lib.1. cap.vlt.n.5.vers.Falsitas.*

31 Esta excepcion de ser surrepticia la gracia de pension que se pretende sobre mi Canonicato, es vna de las que deve admitir el Executor, y de las que retardan la execucion; por lo que dixo Gigas *de pension. quæst.* 100. donde tratando de las excepciones que puede oponer el titular, quando comparece a dar, y asignar las razones que tiene para no pagar, escriviò en el *nu.* 14. *Quinimo si executor datus vigore talium litterarum subreptitiarum procederet, quidquid ageret esset nullum: Textus est in cap. cum in nostris de conces.Præben.* Por ser esta excepcion de las que resultan ex ventre Bullę, y ser tan facil su probança, que con solo reconocer ambas Bulas, queda concluyentemente probada. Optime Salgado *de Reg. protect.p.3.cap.3.n.60.* donde notando a Garcia trae

estas

estas palabras muy de nuestro intento: *Sed miror tanti viri! Hanc namque exceptionẽ, quis opponens in continenti, & intra terminum datum à iudice non verificabit? Imò brevissimum, cum probata sit ex datis vtriusque Bullæ dumtaxat.*

PADECE TAMBIEN EL VICIO DE obrepcion. (F)

32 Gracia obrepticia se dize propiamente: *Quãdo per falsi expressionem obtenta est.* Card. Tusch. *pract concl.to 5.lit.O.concl.49.n.4.* Et ita communiter à DD. definitur. Y si examinamos la narrativa que por parte del Arcediano Rolin se hizo a su Santidad, luego descubriremos el vicio de obreccion que padece; pues como de la Bula exhibida resulta, se informò a su Santidad, cedia en favor del D. D. Iosef Gomez Raxo, el drecho, y titulo que tenia en el Canonicato Doctoral; y en consideracion de esta narrativa, y porque no se le siguiesse, de la cesion que hazia, notable menoscabo, reservò su Santidad la pensiõ que se litiga; resulta de la Bula, en aquella clausula: *Ne ex huiusmodi cessione nimium dispendium patiaris, &c.* Y no aviendo tenido, como no tuvo jamàs el Arcediano Rolin, titulo, ni drecho, que pudiesse ceder de dicho Canonicato, parece, fue falsa la narrativa, obrepticia la gracia, y consiguientemente nula; assi lo decide Tonduti *de pension.cap.1.nu.12.&* 13: ibi: *Si tamen Papa pensionem alicui assignaverit cum causa quidẽ, sed ad illa sit falsa non valebit talis concessio. Gigas de pension quæst 5.n.5. Veral. decis.298.n.1.p.2. Paris.tit.6. de resign. q.2.nu.77. Vnde cum Papa reservavit pensionem alicui ex*

(F) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula en los art. 6. hasta el 10.*

causa resignationis, si resignatio sit nulla, pensionis reservatio tamquam ex falsa causa nulla etiam est, vt decisus testator Paris. ibidem. Esto mismo confirma con mayor expression Garcia de *Benef.p.11.cap.3.n.*132.donde sin embargo de la opinion contraria, resuelve tan a mi favor con estas palabras: *Nihilominus tamẽ verius existimo non valere reservationem dictæ pensionis, ex eo præcipue, quod pensio reservatur resignanti cum clausula, ne ex resignatione nimium dispendium patiaris. Mandos. de signa.gra.tit.de pension.vers. Aut datur, & sic ex causa onorosa, Flam. Paris. lib.6.de resig.q.2.nu.10. Quæ non verificatur in resignante beneficium in quo ius non habet, nam cum illud dimittere habeat, nullum ex resignatione dispendium re vera patitur.* Et hanc sententiam tenet, cita a Gambar. Gigas, Flaminio Paris. y Navarr. y prosigue: *Et videtur etiam tenere Mandos. sup. vers. Clausula in supplicatione pensionis, vbi ait: Quod in supplicatione pensionis ex causa cessionis, nonnunquam cõceditur clausula Et quod pensio debeatur etiam si nullum ius cedenti competeret, ad tollendas lites, quæ inter cessionariũ, & pensionarium oriri possent, hoc asserente bonum ius cesisse, illo negante, &c. aliqaando denegatur: ergo sine illa clausula non deberetur pensio, si nullum ius cedenti competeret.*

33 Y que no tuvo mi contendor titulo, ni drecho cessible de la Canongia Doctoral, se convence. Lo primero, de que no lo ha exhibido en processo como devia, y se dirà despues. Lo segundo, de que si algun titulo pudo tener, seria por aver impetrado dicho Canonicato en Roma, como lo supone, y confiessa en

el

el papel que se me ha participado; pero como esse titulo se obtuvo, sin aver dispensado su Santidad las referidas Bulas de Pio V. y Sixto IV. que concedieron la provision al Obispo, y Cabildo de mi Iglesia, y sin aver precedido el examen, y demas requisitos que en dichas Bulas se prescriven, y advertimos en la excepcion antecedente, fue notoriamente nula, y obrepticia esta impetracion, y el titulo que de ella dimana, como en terminos de Canongia Doctoral, lo decretò el Santo Concilio de Trento en el *cap. Ratio postulat* en la *ses. 25. de reformat.* ibi: *Ratio postulat, vt illis, quæ bene constituta sunt contrarijs ordinationibus non detrahatur: Quando igitur ex beneficiorum quorumcumque erectione, seu fundatione, aut alijs constitutionibus, qualitates aliquæ requiruntur, seu certa illis onera sunt iniuncta in beneficiorum collatione, seu in quacumque alia dispositione, eis non derogetur. Idem in Præbendis Theologalibus, Magistralibus, DOCTORALIBVS, aut Presbyteralibus, Diaconalibus, aut Subdiaconalibus, quandocumque ita constituta fuerint obseruetur, vt eorum qualitatibus, vel ordinibus, nihil in vlla provisione detrahatur, & ALITER FACTA PROVISIO SVBREPTITIA CENSEATVR.*

34 Y lo tercero, porque el D. D. Iosef Gomez, a cuyo favor se pretende aver sido hecha la cession, solo posseyò, y obtuvo la Canongia Doctoral en virtud de la eleccion que hizierõ de su persona el Obispo, y Cabildo de mi Iglesia, y de la institucion Canonica, y possession pacifica que tomò, en fuerça de dicha eleccion, como consta por los actos que testificò en razon de esto Vicencio de Santapau, Notario

de

de los del numero de Huesca, y se han exhibido por mi parte en processo, sin que jamàs el Canonigo Gomez huviesse con otro titulo (como por la parte contraria se pretende, aunque no se ha probado, ni se podrà probar) admitido la institucion Canonica, ni tomado possessión de dicha Canongia Doctoral; y consiguientemente, ni el Canonigo Gomez le diò drecho alguno la cessión que se narrò a su Santidad hazia el Arcediano Rolin; ni de averla hecho padeciò, ni podia padecer mi contendor el mas pequeño menoscabo.

35 Y quando por esta causa no quedasse convencida de obrepticia la gracia de la pension que se litiga, incurriò tambien este vicio por aver sido falsa, y sumamente excessiva la expression, que se hizo a su Santidad, del valor de los frutos, y distribuciones cotidianas de la Canongia, y Prebenda Doctoral; pues como en la Bula exhibida se lee, fue la narrativa, que llegava el valor de dichos frutos, y distribuciones a trescientos ducados de oro de Camara; son las palabras de la Bula: *Super dictorum Canonicatus, & Præbendæ fructibus, & distributionibus quotidianis ad trecentos ducatos similes* (avia hablado el Papa inmediatamente de los ducados de oro de Camara) *annuatim, vt etiam asseris ascendentibus*; precio, y expression desigualissima, y excessiva notablemente del justo valor, que por el tiempo en que se hizo la reservacion, y mucho antes, y en los años siguientes tuvieron, y han tenido los frutos, y distribuciones de la Canongia, y Prebenda Doctoral, como constaria si la parte contraria huviesse querido justificar esta narrativa, que no lo ha hecho, aunque devia, como se dirà

des-

despues, conociendo por ventura la dificultosa probança que emprenderias; y asi no aviendo sido verdadera la expresion del valor que de dichos frutos se hizo, contraxo necessariamente la gracia que prentende tener mi contendor los vicios de obrepcion, y nulidad: es resolucion de Tonduti *in tract. de pension. cap.* 61 *n.* 1. *& seq.* ibi: *In omnibus siquidem casibus in quibus falsus valor fructuum beneficij fuit expressus gratia corruit, & est nulla. Card. Ottobon. decis.* 14. *n.* 9. *Garcia de Benef. p.* 1. *cap.* 5. *n.* 427. *Rota decis.* 159. *n.* 14 *p.* 5. *recent. Et ideo illi imputandum est, quod falso expresserit illud, quod de iure exprimere non tenebatur.*

36 Y con mucha razon se comina esta nulidad, por ser la expresion, y valor de los frutos merito principal en que suelen fundarse las gracias, y reservas que se obtienen de pensiones; muy al intento Lotherio *de re benef. lib.* 1. *quast.* 38. *n.* 53. ibi: *Ideoque pro maiori instructione iuvenum est advertendum: Quod ubi imponitur pensio super beneficio nulla prius pensione gravato, Papa nihil magis attendere consuevit, quam valorem, qui tunc sibi per pensionarium exprimitur.*

37 Es la excepcion de ser obrepticia la gracia, vna de las que deve admitir el Executor, y de las que suspenden, y retardan la execucion: asi porque resulta ex contextu, & ventre ipsius Bullæ; como porque ambas causas de que proviene dicha obrepcion las he probado en processo con los documentos que por mi parte se han exibido, y con lo que ha dexado de probar la parte contraria tocandole por obligacion.

G PA-

PADECE EL DEFECTO DE LOS *consentimientos necessarios.* (G)

(G) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula en los art. 4. y 5.*

38 Aunque es muy fundada opinion, que puede su Santidad imponer pension en vn beneficio de Patronado, sin que sea necessario consentimiento del Patron, como lo decidiò la Sagrada Rota in vna Columbricen. pensionis 11. Februarij 1598. coram Serafino, y lo resulven Marchesano *de commission.* 2. *p. c.* 4. *de commiss. appellat. n.* 57. y Garcia *de Benef. p.* 1. *cap.* 5. *n.* 36. Pero tambien es indubitable, que su Santidad, salva su clemencia, despues del motu propio, que a suplicacion de las Santas Iglesias de España, despachò la Santidad de Leon X. Romano Pontifice, su data en Roma a 11. de las Calendas de Abril en el año 1521. no puede imponer pension alguna en las Canongias Doctoral, y Magistral de las Santas Iglesias de España, sin que procedan tres consentimientos diversos, otorgados por los Cabildos de dichas Santas Iglesias en tres diferentes tiempos, por el decreto irritante, que en dicho motu propio se contiene, que es como se sigue: *Nec Canonicatus, & Præbendæ huiusmodi* (habla en todo este motu propio de las Canongias Doctoral, y Magistral) *etiam per Nos, aut successores nostros, & de consensu Magistrorum, & licentiatorum subditorum, vt supra qualificatorum illos nũc, & pro tempore obtinentium, etiam ex quavis causa, & motu proprio, etiam consistorialiter, aliqua, vel aliquibus pensionibus gravari, neque illorum fructus, vel aliquis eorum aliqui, vel aliquibus, etiã Cardinalibus concedi possint; nisi in pensionibus, & fructuum cõcessionibus huiusmodi prædictorum, ad quos dictorum Canonicatuum, & Præbendarum*

iuxta

iuxta præmissarum litterarum continentiam collatio pertinet specialis, & expresse per trinas eorum litteras intervallo trium mensium inter datas accedat assensus. & si secus fieri cõtigerit, derogationes, pensiones, & fructuum concessiones huiusmodi nemini suffragentur. Et paulò infra: *Quidquid secus super his à quo quam, quavis authoritate scienter, vel ignoranter contigerit attentari irritum, & inane fore decernimus.*

30 Este motu propio, que dexamos referido, como de su contextura, y proemial se convence lo concedió la Santidad de Leon X. para confirmacion, y mayor corroboracion de todo lo dispuesto en orden à la provision de las Canongias Doctoral, y Magistral por la Santidad de Sixto IV. en la Bula que arriba se ha calendado; y asi dicho motu propio de Leon, como la Bula de Sixto se dan por notorias en los Reynos de España: por la subseguida practica que de ambas Bulas, y de lo dispuesto en ellas, ay en casi todas las Santas Iglesias de España: porque las refieren de verbo ad verbum, hazen mencion de ellas, y atestan su practica, y observancia muchos Doctores clasicos de toda fè, y credito, Garcia *de Benef. 5 p. cap. 4. ex n.* 169. Barbos. *de Canon. & Dignit. cap. 28. num. 62.* Gonzalez *sup. 8. reg. Cancel. glos. 9. §. 2. n. 2.* y Salgado *de protect. Reg. p. 3. cap. 9. nu.* 191. con otros muchos que in promptu congeri possunt: y por mi parte se han exibido en este processo letras narrativas de vn processo de firma que obtuvo en la Corte del señor Iusticia de Aragon la Santa Iglesia de Barbastro a instancia del Regio Fisco, donde se hizo fè de dichas Bulas, y vienen copiadas en dichas letras, con que parece

pue-

puede quedar satisfecho el animo del Executor, en quanto a la concession, y observancia de dichas dos Bulas.

40 Lo que se podria dudar solo es, si se extiende a la Santa Iglesia de Huesca, y a sus Canongias Doctoral, y Magistral la disposicion de ambos decretos Pontificios? Pero refiriẽdose la Bula especial de Pio V. que tiene mi Iglesia, y se ha exibido en processo a la de Sixto IV. como resulta de aquellas palabras: *Unũ, & vnam, quos primo vni Magistro in Theologia, qui sit lector, & Pœnitentiarius in eadem Ecclesia: ac alterum, & alteram Canonicatus, & Præbendas dictæ Ecclesiæ Oscensis, quos secundo loco vacare contigerit alteri Decretorum Doctori, quatenus de illis in prædicta Ecclesia Oscensi adhuc provisum nõ fuerit, conferri debere, illasque Theologales, & Doctorales perpetuo noncupari; illorumque occurrente vacatione alijs, quam Magistro in Theologia, & Decrotorum Doctori (præcedente tamen examine iuxta constitutionem fœlicis recordationis Sixti Papæ quarti prædecessoris nostri, ac Concilij Tridentini decreta) conferri non posse.* Y no siendo como no es el motu propio de Leon X. sino confirmacion, y corroboracion de la Bula de Sixto IV. se deduce con evidencia, deve participarse, y comunicarse como relato la disposicion de ambos decretos a las Canongias Doctoral, y Teologal de mi Iglesia.

41 Y para que no quede el menor escrupulo, de que se comprehenden las Canongias Doctoral, y Teologal de mi Iglesia en el contenido de ambos decretos, he exibido en processo vna Bula original de Pio V. en que con las mismas palabras sin discrepar

en cosa que las de la Bula de mi Iglesia, se hallan erigidas en la Santa Iglesia de Barbastro las Canongias Doctoral, y Theologal; y aviendose reservado en años passados, authoritate Apostolica vna pension sobre la Canongia Theologal de dicha Santa Iglesia, obtuvo el Regio Fisco en el año 1645. vna firma de la Corte del señor Iusticia de Aragon, para que no pudiessen cargarse pensiones en dichas Canongias, no intervi-niendo los tres consentimientos del Cabildo, que se prescriven en dicho motu propio de Leon X. el qual entendiò la Corte estava comprehendido en el relato, que haze la Bula de Pio V. a la Bula de Sixto IV. y cõ esta inhibicion se defendiò el titular para no pagar jamas la pension, sin que se huviesse podido revocar, por mas que lo solicitò el pensionista, como de todo consta por las letras narrativas de dicho processo de firma, que por mi parte se han exibido; con que siendo, como se verà en ambas Bulas vnas mismas las palabras con que se erigieron los Canonicatos Doctoral, y Teologal en dichas Santas Iglesias, no parece puede dudarse que vnas, y otras Canongias estàn comprehendidas en la disposiciõ del motu propio de Leon X.

42 Y consiguientemente se deduce, que conforme al tenor de dicho motu propio devieran para ser legitima la pension que por la parte contraria se pretende, a mas del consentimiento del titular, aver intervenido tres consentimientos expressos del Cabildo de mi Iglesia; y no aviendo dado jamàs mi Cabildo su consentimiento, ni expresso, como lo dispone la Santidad de Leon X. ni aun el tacito, que ha querido adivinar la consulta contraria: y no haziendose mencion en la Bula, que por la parte contraria se ha exibido de

dichos tres consentimientos, ni viniendo derogado en ella el motu propio de Leon X. fue nula, y de ningun valor la gracia de pension que mi colitigante obtuvo.

43 Esta excepcion, assi porque resulta ex ventre ipsius Bullæ, como porque se prueba concluyentemente, ex sola inspectione Bullarum, y de los documentos exibidos en processo, deve admitirla precisamente el Executor, y suspender, y retardar la execucion, como en terminos de no aver intervenido el consentimiento del titular lo resuelve Gigas *de pension quæst.* 100. *nu.* 9. ibi: *Quinto opponi poterit* (dize hablando de las excepciones que retardan la execucion) *exceptio nullitatis, & invaliditatis litterarũ reservationis pensionis, quando ex illarum tenore apparet, quod pensio reservata fuit sine consensu Rectoris beneficij illius onere gravati.*

PADEDE LA BVLA SOSPECHA DE *falsia.* (H)

(H) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula en los art.* 13. 14. y 15.

44 Es la excepcion que se opone de falsia merito relevante, para que el Executor suspenda, y retarde la execucion hasta aver conocido, y pronunciado definitivamente del valor, ò ineficacia de dicho excepcion: Assi lo decide con muchos que cita Gigas *in d. tract. de pension. d. q.* 100. *n.* 11. ibi: *Sexto opponi poterit exceptio falsitatis litterarum: Nam talis exceptio etiam coram mero executore opponi potest, quam merus executor admittere debet, atque de ea cognoscere potest.*

45 Y la Bula que por la parte contraria se ha exibido padece conocidamente esta sospecha; yà por venir escrita de diferente letra que traen comunmen-

te los despachos de estos tiempos, y ser tan grande la dificultad para averla de leer, que se haze imperceptible aun a los mas versados en la lectura de semejantes despachos; que es no pequeño, ni despreciable reparo, aviendo de satisfacerse, y assegurarse de su jurisdiccion el Executor, no con copia, sino con la misma original Bula, como lo decretò la Sagrada Rota in vna Iuden. Beneficij de Rosel. 12. Decembris 1594. coram D. Peña nu. 2. ibi: *Et ratio est, quia executor certus esse debet de sua iurisdictione per exemplar, & non per exemplum*; yà principalmente por la sospecha mas clara que resultara de esta suposicion.

46 Dos modos vsan los Christianos mas frequentemente de computar los años, ambos en veneracion de nuestro Redemptor; vno que se cuenta ab Incarnatione Domini, que fue el dia 25. de Março, como nos lo enseña la Iglesia: Y el otro se cuenta à Nativitate Domini, que fue en la noche de 25. de Deziẽbre. De esta diferencia de computos, proviene otra facil, y manifiesta; y es: Que la data que contamos ab Incarnacione Domini, si se sacasse algun despacho el mismo dia 25. de Março, precederia, y seria nueve meses antes, q̃ la data de otro despacho, que se sacasse el dia 25. de Deziembre, como se descubre ocularmente: De que se infiere con evidencia, que el mes de Octubre ab Incarnatione Domini, ha de contarse vn año antes, que el mes de Octubre, à Nativitate, por ser Octubre vno de los nueve meses que median entre la Encarnacion, y Nacimiento de nuestro Señor: Y consiguientemente, que al Octubre de 1676 ab Incarnatione, corresponde el Octubre de 1675. à Nativitate; Y vice versa corresponde al Octubre de 1676. à Nativitate, el

Octubre de 1677. ab Incarnatione; por ser correlativos entre si, como a prima facie se manifiesta; Octubre de 1676. ab Incarnatione, y Octubre de 1675. à Nativitate; Octubre de 1676. à Nativitate, y Octubre de 1677. ab Incarnatione.

47 De esta suposicion tan cierta, dimana vna sospecha inevitable de falsia en la Bula, que por la parte contraria se ha exibido, si se coteja con su data; pues aviendola despachado nuestro muy Santo Padre Inocencio XI. viene la data en esta forma: *Datum Romæ apud Sanctum Petrum, anno Incarnationis Dominicæ millesimo sexcentesimo septuagesimo sexto: Quarto Nonas Octobris, Pontificatus nostri anno primo.* Porque segun esta data, y la suposicion que dexamos advertida, por averse despachado esta Bula el Octubre de 1676. ab Incarnatione, corresponde al Octubre de 1675. à Nativitate: y a esse tiempo governava aun felizmente la Iglesia la Santidad de Clemente X. pues como es notorio, la muerte de Clemente X. sucediò el dia 22. de Iunio del año 1676 à Nativitate, y la creacion de nuestro muy Santo Padre Inocencio XI. fue el dia 22. de Setiembre del año 1676. à Nativitate: Y asi para corresponder esta data al primero año del Pontificado de nuestro muy Santo Padre Inocencio, como en ella se dize, viniendo computada ab Incarnatione Domini, devia ser del Octubre de 1677. que es el correlativo al Octubre de 1676. à Nativitate Domini; Aliàs parece la nota, y objecion patente de falsia, y sospecha, que se viene a los ojos, y que no necessita de mas probança que la inspeccion, y lectura de la data.

PARECE LA NVLIDAD QVE DESpues ha contraido aun dado que fuesse a sus principios eficaz. (I)

48 Fue la Santidad de Alexandro VII. quien hizo la gracia de la pension que se litiga, como resulta de la Bula, que por parte de mi contendor se ha exibido; pero aunque reservò la Santidad de Alexandro esta pension, quitò la facultad de poder pidirla, ni percibirla, entretanto que no se sacasse la Bula de dicha gracia, consta por vna de las clausulas de dicha Bula, ibi: *Vigore tamen præsentium, nec aliàs; Alioquin præsens reservatio nulla sit eo ipso.*

(H) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula en los art. 10. hasta el art. 13.*

49 Y si examinamos el efecto que produce la referida clausula, lo hallaremos con expresion apud Marques. *de commis. appellat. in causa pension. part. 1. §. 2. num.* 132. ibi: *Pensio constituitur cum clausula, quod illam quis nisi litteris expeditis exigere, non possit cum decreto irritanti. Exegit pensionarius ante litterarum expeditionem; fuit dubitatum in rota, an pensio esset nulla? Et resolutum, quod sic: Quia non servata forma permissiva, immediatæ succedit forma destructiva, & consequenter actus est ipso iure nullus, cap. 1. de Babtismo. Et ita tenuit Rota coram Mellino in vna Veronen. pension. 2. Iulij* 1592. *& in eadem* 30. *Octobris* 1593. *Nam tale decretum est pœnale ita inducens nullitatem actus propter odium personæ contra prohibitionem legis efficientis.* Fundan lo mismo copiosissime additionator ad Burat. *dec.* 759 *n.* 14. *lit. B.* innumeros Authores, & Rotæ decisiones referes ad intentum late Garcia *de Benef. part.* 4. *cap.* 2. *num.* 43. *& seqq.* Mantica *decis.* 286. *per tot. & decis.* 300. vbi *num.* 1. *Nulla excusatio suffragari potest ad evitandam nulli-*

ratem pensionis, *Rota apud Ludovis.dec.*440.vbi Bel. tramin.*p*.8.

50 Ni aviendose contrahido vna vez la nulidad que resulta de dicha clausula, podrà sufragar al pensionista: que saque despues la Bula: Ni que en ella se ponga la clausula: *Rationi congruit*: Ni que se sacaron las letras Apostolicas, antes que se opusiesse la excepcion de nulidad: como ni tampoco, que esta clausula respeta solo a los Oficiales de Cancelleria, y asi parece no puede aprevechar a los titulares: Porque a todo respondo, y ocurre admirablemente Marchesano *in dict. tract. de commis. appellat. in caus. pens. par.* 1.§.2.*fol*.611. ibi: *Ideo expiditio subseques post pensionem extinctam non potest suffragari. Neque obstat expeditio litterarum in forma*, RATIONI CONGRVIT, *quia non tribuit ius de novo.* Cita a Rebufo, y a la Sagrada Rota. Y en el §. 2. *fol.* 627. resuelve tan de proposito este punto, que no tendremos que añadir, si copiamos sus palabras, dize asi: *Domini resoluerunt pensionem esse nullam, quia d. ante expeditionem litterarum Apostolicarum contra formam decreti irritantis appositi in supplicatione illam exegit. Non obstat, quod sufficit, quod litteræ fuerint expeditæ, ante quam fuerit oppositum de nullitate pensionis, Socin. cons.* 41. *sub n.*2.*vol.*3.*Cassad.decis.*35.& 36 *sup.reg.Cancel. Quia loquuntur in terminis regula* 35.*quæ non requirit litterarum expeditionem ab initio, ideo quocumque tempore ante finitum iudicium literæ expediantur, gratia suffragatur*, & *ita declarat ibi glos.* Socin. *d. cons.* 41. *numer.* 2. *Molina de Hispan. primogen. lib.* 3. *cap.*7.*num.* 55. *Sed istud decretum requirit expeditionem litterarum ante exactionem*, & *inducit formam*

mam præcisam anullando ipso iure: Ideo non suffragatur expeditio post exactionem: Et licèt etiam illa regula habeat decretum irritans, tamen cum non anullet ante expeditionem, decretum irritans, quod est accessorium, non potest operari istum effectum, sed solum operatur, quod interim donec litteræ expediantur dispositio non potest suffragari, vt tradunt glos. Socin. & Molina in dictis locis. Non obstat, quod decretum apponitur solum favore Cancellariæ, ideo nullitas non potest ab alio allegari: Quia decretum fuit inventum favore Cancellariæ, vt timore nullitatis litteræ expediantur statim; sed postquam factus est locus nullitati propter exactionem ante expeditas litteras, nullitas non concernit amplius favorem Cancellariæ, quæ ex ista nullitate non sentit commodum imò potius damnum, cum post exactionem non serviat expeditio litterarum; ideo ista nullitas potest allegari à titulari cuius interest. Imola in c.1. sub n.13. Ne sede vac. Et fuit resolutum in causa Bononien. bonor. de Gambarinis 27. Ianuarij 1578. coram Lancellot. Et in causa Veronen. exempt. 27. Februarij 1595. coram Pamphilio: Aliàs dicebant Domini, quod istud decretum redderetur elusorium, si titularis non posset allegare istam nullitatem, cum Cancellaria admittat semper ad expeditionem litterarum, & eius non intersit declarare istam nullitatem. Nec obstat, quod mora fuerit purgata, & potuerit purgari: Quia post extinctionem pensionis non est locus purgationis moræ, Caputaq. decis. 234. p. 2. Puteus dec. 66. p. 3. & dec. 11. de transact. Rota in vna Veronen. pens. 30. Octob. 1593. coram Mellino.

51 No se puede omitir la autoridad, y distincion de Lotherio, que viniendo tan ajustada, por ser yo nue

vo

vo posseedor en la Canongia Doctoral, quita todas las razones de dudar, que àzia esta parte pudieran oponerse: dize assi en el *lib.1.de re benef.q.38.num.58.& quatuor seq.* despues de aver hablado ex *nu.47.* del sumarissimo possessorio: *Neque arbitror vrgere stante clausula supradicta (vigore videlicet præsentium, & non aliàs) non posse titularem solvere, neque pensionarium pensionem exigere, Garcia de Benef. p.4.cap.1. n.40. cum negari nequeat decretum huiusmodi impedire principium acquisitionis, vt censuit Rota apud Mantica, dec.300.n.4. Nam id intelligi oportet de exactione de iure, non autem de exactione de facto; qui autem petit manuteneri, non videtur asserere se possessorem de iure, cum sibi sufficiat possessio de facto, & nuda detentatio. Et quamvis clausula, nec aliàs, &c. videatur habere vim decreti irritantis, adeò vt omnia resolvat vsque ab initio, l. si quidem cum ibi notatis per Bald. n.3. vers. Nota glossam, C. de except. Socin. cons.251.n. 4.vol.2. nilominus referenda hæc veniunt ad effectum iuris, vt responsum fuit in Oscens. pension. 9. Iunij 1621 coram bonæ memoriæ D. Burato; licet non ignorem possmodum in vna Parmen. pension. 23. Iunij 1625 coram Reveren. Coccino conclusionem hanc in dubium fuisse revocatam. Et crederem esse distinguendum: An petatur manutentio contra eum met, qui solvit; AN AVTEM CONTRA SVCCESSOREM IN BENEFICIO? Vt in primo casu militent præmissa; secus verò in hoc secundo: QVIA ILLVD FACTVM PRÆDECESSORIS NVLLVM POTEST INFERRE PRÆIVDICIVM SVCCESSORI. Quæ distinctio videtur probata Rota apud Mantica ead. dec.300. sub n.4. vers. Neque etiam obstat quod pensio.*

Vea-

52 Veamos aora en que tiempo ha cobrado el Arcediano Rolin la pension que se litiga, y quando sacò las letras Apostolicas, y Bula plũbea, porque hasta que se saca con esta solemnidad, no se endiende aver satisfecho a la clausula: *Vigore tamen præsentium, &c.* como lo advierten Marquesano *in d.* §. *2. fol. 611.* ibi: *Et litteræ non dicuntur expeditæ, nisi postea quam sunt plumbatæ*: El Addicionador de Burato con muchos que cita *decis. 759. nu. 15.* ibi: *Litteræ autem dicuntur expeditæ, quando sunt plumbatæ*, Mandos. *in reg. 8. quæst 3.* Cassad. *decis. 4. nu. 3. sup. regul.* y Sarn. *in reg. de non iudic. iux. form. supplicat. q. 4. nu. 4.* Pues de esta averiguacion tan facil ha de resultar vna excepciõ clara, irrefragable, y evidente, con que se desengañe mi contendor de la justicia que me asiste.

53 Alega en processo, como consta por la cedula que su Procurador ha dado, que por todo el tiempo que obtuvieron el Canonicato Doctoral los DD. Don Ioseph Gomez, y D. Ioseph Cuarga, despues que su Santidad reservò dicha pension a favor suyo, que fue en el año 1660. cobrò, percibiò, y estuvo en possession de percibir, y cobrar dicha pension. Trae, y exibe varios documentos para la probança de esse alegato; y aunque padecen las excepciones que se diràn despues, los admito aora, y apruebo para el fin solamente de fundar esta excepcion. Si desde dicho año de 1660. empeçò a percibir, y cobrar esta pension el Arcediano Rolin, la Bula, y letras Apostolicas, con que ha venido a este processo, si han de ser legitimas, y no se han de traer consigo la excepcion que resulta de la referida clausula: *vigore tamen præsentium, &c.* serà preciso las huviesse sacado en este mismo año de 1660. Facil, in

K prompto,

promptu, y concluyente tendremos la probança, recurriendo a la misma Bula, y leyendo el principio, pues en èl se pondrà el Pontifice que ha dado este despacho, y viendo la data, de donde constarà en que año se hizo la expedicion de esta Bula. Dize assi el principio: *INNOCENTIVS EPISCOPVS, SERVVS SERVORVM DEI, &c.* No parece, que avia de dezir sino *Alexander Episcopus*, por ser Alexandro VII. quien governava la Iglesia el año 1660. Oygamos la data, que serà la mas cierta premissa, para sacar vna consequencia evidente, viene en esta forma: *Romæ apud Sanctum Petrum anno Incarnationis Dominicæ millesimo sexcentesimo septuagesimo sexto, quarto nonas Octobris, Pontificatus nostri anno primo.*

54 Hago aora este silogismo; si la pension que se reserva con la clausula, *vigore tamen præsentium, &c.* se pidiere, y cobrare antes de sacar las letras Apostolicas, y Bula plumbea, es, como dexamos fundado, *ipso iure nulla*; y probada la possession de aver cobrado antes de la expedicion, la excepcion que resulta, como se prueba ex sola inspectione Bullæ, se haze manifiesta y concluyente; imò no se puede intentar la accion para pedir, sin que se ofrezca luego a los ojos la excepcion que la excluye, como lo previene Tonduti *de pension. cap. 56. n. 5. &* 20. cuyas palabras aunque yà las referimos arriba, pero es preciso bolver a copiarlas por ser tan de nuestro intento: *Vigesima exceptio* (ait) *respicit illam, quæ oritur ex ventre litterarum: Tales autem sunt omnes exceptiones, quæ non aliunde, aut extrinsecus obveniunt, sed comprobatæ manent ex sola litterarũ productione, & inspectione; Tunc enim actiori*

vt inest exceptio, quando non potest deduci actio in iudicio, quin etiam simul deducatur exceptio. ex not. per Bart. in l. lecta, num. 21. ff. si cert. petat. Atqui las letras Apostolicas, y Bula plumbea con que viene a este juizio mi colitigante, no se han sacado hasta el año 1676. como de su data se convence: y la pension se confiessa percibida desde el año 1660. y consiguientemente diez y seis años antes de la expedicion de la Bula. Luego, aun quando tantas, y tan eficaces excepciones, como dexamos advertidas, no justificassen la causa que defiendo, esta sola: Por ser tan clara: Porque no requiere alto examen: Y porque resulta ex ventre, & contextu Bullæ, seria bastante: Para suspender la execucion: Para elevar al Executor a la esfera de mixto: Para dexar evacuado todo el alegato de la cedula, que por parte de mi contendor se ha dado en processo: Para que sin temeridad pueda esperar exito favorable, assi en el incidente que pende, como en el progresso, y pronunciacion definitiva en esta causa; y para manifestar quan voluntariamente se supone en la consulta contraria, no venia yo a este processo, sino con vna excepcion turbida, confusa, y en que se requeria alto, y dilatado examen.

55 No menos que de las excepciones de nulidad quedarà calificada mi defensa de las excepciones del segundo capitulo, y que respetan a la injusticia con que se ha procedido en la provision del mandato; por no aver probado mi colitigante llegava el valor de los frutos, y distribuciones de la Canongia, y Prebenda Doctoral a trescientos ducados de oro de Camara, como lo narrò a su Santidad: Por no aver exibido en processo el titulo que se dize en la Bula cediò de di-

cho

cho Canonicato a favor del D.D. Ioseph Gomez Raxo: Por no constar en processo, quanta fue la cantidad que su Santidad le reservò de pension; y por no aver probado la possession que alega de percibir, y cobrar la dicha pension.

NO SE HA PROBADO EL VALOR DE *los frutos que se narrò a su Santidad.* (K)

(k) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula desde el art. 19. hasta el 22.*

56 Es la justificacion de la gracia que deve hazer el pensionista verificando, y probando *coram Executore Bullæ* la narrativa, y alegato que propuso a su Santidad, vno de los mas indispensables requisitos que deven observarse en este juizio de execucion, quando en èl se recõviene a vn titular, que es nuevo posseedor, y no consintiò en la pension. Assi lo decide Marchesano *de commiss. appellat. in caus. pens. p. 1. §. 2. nu.* 123. ibi: *Et quando contra SVCCESSOREM, qui pensionem nunquam soluit, neque reservationi consensit agi contingat, omnino litteræ iustificandæ veniunt. Cassad. dec. 10. 8. de rescript. Rota coram Peña in vna Burgen. benef. 15. Februarij 1593. & corã Litta in alia Melevit. pens. 20. Novembris 1610.* Y con mas comprehension *d. p. 1. §. 1. fol. 564.* ibi: *Fuit resolutum, sententiam declaratoriam incursus censurarum ad favorem Ioannis Marci extra Rotam latam, tanquam iniustam esse revocandam; ex eo quod litteræ reservationis pensionis coram Auditore Cameræ, quatenus in eis Ioannes Marcus asserit, Decretorum Doctorem, & ad eius vitam in commendam Archidiaconatum Ecclesiæ Cæsaraugustanæ, non fuerunt iustificata prout iustificari debuerunt, cum ageretur contra successorem in beneficio, qui non consenserat reservationi pensionis.*

Et

Et habet locum etiam quando proceditur executivè, quia semper in qualibet gratia sub intelligitur clausula, si praeces veritatè nitantur, cap. 2. de rescript. & tradit Moedin. *decis.* 304. No puedo creer, que quando lea mi contendor esta doctrina tan copiosa, y formal, no le acuse la conciencia, que narrò a su Santidad era Doctor en ambos drechos, y Beneficiado perpetuo en la Santa Iglesia de Huesca, con dispensacion de su Santidad, y que tenia en otras Iglesias dos, ò tres mas Beneficios Eclesiasticos, simples, perpetuos, y que no requerian personal residencia, cuyo valor no excedia de cien ducados de oro de camara, segun la comun estimacion; consta por la enunciativa de su Santidad, ibi: *Dilecto filio Bonaventurae Rolin Presbytero, perpetuo Beneficiato in Ecclesia Oscen. iuris vtriusque Doctori salutem, &c.* Y por la assercion de mi colitigante, en aquella clausula: *TIBI ASSERENTI ad Archidiaconatum de Sobrarve nuncupatum in dicta Ecclesia Dignitatem in ibi similiter existentem, ac per vnum, & eundem, ac eiusdem Ecclesiae Canonicatum, etiam vna cum suis Canonicatu, & praebenda absque dispensatione Apostolica obtineri solitum ius habere: Et vnum in praedicta ex dispensatione Apostolica, ac duo, vel tria perpetua simplicia, ac personalem residentiam non requirentia Beneficia Ecclesiastica in alijs, quam praedicta, Ecclesijs, quorum cuiuslibet fructus, redditus, & proventus centum ducatorum similium secundum communem existimationem, valorem annuum non excedunt obtinere, &c.* Sin que se aya acordado de justificar, ni verificar alguna de estas narrativas: Y aunque no hago

 meri-

merito de esta omision, ni la he opuesto en processo; ni me haze falta teniendo tan claras, y tan eficaces excepciones: pero he hecho esta digresion, por descubrir mas patente la facilidad con que supone la consulta contraria, no tenia que oponer *Miguel*, sino vna excepcion turbida, confusa, y de dificultosa probança.

57 Y bolviendo al assumpto, que señaladamente deva el pensionista probar, y verificar el valor de los frutos que narrò, y expressò a su Santidad, antes que pueda obtener mandato cõtra el nuevo posseedor, es proposicion, que la funda con energia Tonduti *de pension. cap. 49. n. 19. & tribus seqq.* ibi: *Postea quam verò litteræ reservationis executori fuerit præsentatæ pensionario petenti mandatum, seu monitorium contra possessorem Beneficij. super quo pensio imposita reperitur, tale mandatum decernitur, videlicet, vt possessor infra sex dies, &c. Sed hac in parte distinguendo est, vtrum agatur contra illum qui pensioni consensit, an vero illius SVCCESSOREM, qui consensum non præstitit: si enim agatur contra consentientem, &c. Si vero contra SVCCESSOREM in Beneficio, debet similiter obtineri monitorium, & verificandus est Clericatus, VALOR FRVCTVVM, possessio Beneficij per reum conventum, &c.*

58 A esto se añade, que la expresion del valor, y precio de los frutos, que hizo el Arcediano Rolin, fue de trecientos ducados de oro de Camara per ascensum afirmative, como resulta de la Bula exibida, ibi: *Super dictorum Canonicatus, & præbendæ fructibus, & distributionibus quotidianis ad trecentos ducatos similes*

miles annuatim, vt etiã asseris, ascendentibus. Circunstãcia, que haze mas precisa la obligacion, que incumbe al pensionista de probar concluyentemente la expresion de los frutos, como lo advirtiò Loterio *de re Benefic. lib. 1. quaest. 38. nu. 52. & 53.* ibi: *Ideoque pro maiori instructione iuvenum est advertendum: Quod vbi imponitur pensio super Beneficio nulla prius pensione gravato, Papa nihil magis attendere consuevit, quam valorem, qui tunc sibi per pensionarium exprimitur: quem si pensionarius affirmativè per ascensum exprimat, sibi incumbit onus probandi ascensum huiusmodi per veras, & concludentes probationes, vt fuit conclusum in Ravennaten. pension. 20. Iunij 1597. coram Litta.* Y lo previno tambien Tonduti *de pension. cap. 14. num. 11.* ibi: *Notandum quippe est, quod isto casu probatio valoris debet esse concludens, quia agitur de probando valore; quia agitur de probando valore per ascensum affirmativè, non autem per non excessum negativè, vt per Rot. decis. 684. part. 4. diversor. & decis. 381. part. 1. divers. Et quamvis ex Rota apud Puteum decis. 8. in novis. lib. 1. fieri debeat differentia inter probationem valoris, quo ad regulã de valore, & quo ad casum pensionis: Tamen quãdo agitur de probando valore per ascensum, requiritur probatio concludens, atque ita intelligenda est, decis. 550. part. 1. recent.*

59 Y quando en otras gracias de pension se pudiesse dispensar al pensionista, para que sin justificar la expresion de los frutos que narrò a su Santidad tuviesse facultad para proceder contra el titular por el Iuez executor: Pero en la que pretende mi contendor



es indiſpenſable eſta obligacion, por venir la clauſula *vt aſſeris*, en la enunciativa que ſu Santidad haze de la expreſsion de los frutos que ſe le narrò por parte de mi colitigante, como conſta de las palabras que poco ha referimos: Pues importando eſta clauſula condicion, y ſuponiendo dudoſo el animo del Papa, dexa en ſuſpenſo, y ſin eficacia la reſerva de penſion, haſta tanto que el penſioniſta la purifique, probando concluyentemente el valor, y eſtimacion de los frutos expreſſados: Todo lo dixo muy a nueſtro intento Tonduti *in cent. ſelect. deciſ. dec.* 43. ibi: *Maximè cũ agatur de penſione reſervata ſine cauſa Beneficio pleno exiſtente quo caſu (quia Papa vult ſcire puntualem valorem, nec de eo aliunde certificari valeat, quam ex narrativa ſupplicantis) adijci ſolet, provt adiecta fuit in præſenti clauſula, vt aſſeris, quæ facti dubietatem in concedente demonſtrat, & continet conditionem, ſi ita eſt, Felin. in cap. ad aures. 8. num.* 10. *in fin. de reſcript. Loter. de re Benefic. lib.* 1. *quæſt.* 43. *num.* 7. *Rota deciſ.* 519. *num.* 3. *part.* 2. *deciſ.* 287. *num.* 11. *part.* 5. *recent. vnde gratia ſtat ſemper in ſuſpenſo, donec per neceſſarias probationes purificetur dicta conditio. cap. ſi pro te* 13. *vbi gloſ. & DD. de reſcript. in* 6o. *Clement.* 1. *de conceſ. præb.* Lo miſmo entendiò Marqueſano de commiſ. appellat. in cauſ. penſ. *part.* 1. *§.* 2. *num.* 36. ibi: *Clauſula, VT ASSERIS, quæ ceu ſemper in litteris penſionum inſeri ſolet, adeò conditionalem gratiam facit, quod venit iuſtificanda.*

60 Pendiendo pues de la juſtificacion del valor expreſſado la execucion de la gracia: *Conditionis enim ea eſt vis* (dezia muy a nueſtro propoſito Lo-

terio

teño *de re Benefic.lib.1.quæst.38.nu.17.*) *Vt gratia subilla facta stet in suspenso donec conditio purificetur, cap. si pro te vbi glos. & DD. de rescript. in 6.* Mientras que el pensionista no huviere cumplido con tan preciso requisito, ni las pagas del antecessor se aprovecharàn, para que se entienda està en possession de cobrar a perjuizio del successor en el Beneficio, ni contra este se podrà proceder via executiva: Como lo atesta Gratiano *discep. forens. cap.* 113.*num.* 73. y 74. y en el *cap.*365.*num* 40. & 41. ibi: *Duodecimo, quæ dicta sunt de huiusmodi possessorijs, quod transeant active, & passive in successores, debent intelligi: dummodò non fuerit solutum per antecessorem ante purificatam conditionem; Si enim solutio ita fuisset facta non præiudicaret successori respectu quasi possessionis, Rota coram D. Peña Forolivien. pension.* 24. *Aprilis* 1592. *Cum etiam in istis pensionibus, quæ continent aliquas qualitates, seu conditiones, non possit procedi executive, nisi verificatis dictis conditionibus, Gomez, & alij, per Flores variar. quæst. lib.*1 *quæst.*12 *nu.*42. Y consiguientemente si el Executor decretasse algun mandato antes que el pensionista huviesse satisfecho a esta obligacion exactamente, procederia con injusticia, segun lo resuelve Tonduto *in cent. select. decis. dec.*95 *nu.*2. & *decis.*97 *num.*3. ibi: *In iustitia vero resultat ex eo, quod non verificata conditione in litteris apposita: Dummodo omnes pensiones huiusmodi tertiam partem fructuum non excederent, non poterat decerni mandatum: Cum clausula: dummodo sive conditionem, sive modum importet, cum sit adiecta reservationi pensionis, eamdem qualificat, ita vt non merea*

tur executionem, antè quàm à pensionario iustificatus fuerit non excessus tertiæ partis, vt distinguendo declaravit Rota coram Bichio in Monopolitan. pension. 2. *Iulij* 1645. *§. Nos vero.*

NO SE HA EXIBIDO EN PROCESSO *el titulo cessible.* (L)

(L) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como resulta por mi cedula en los art.*16.*y* 17.

61 Nunca pudo tener el Arcediano Rolin, como llevamos dicho, titulo , ni drecho alguno que ceder de la Canongia Doctoral : Pero aun admitiendo que huviesse tenido algun drecho cesible, como este lo cediò ex causa concordiæ; consta de la Bula exibida, ibi: *Pro observatione certæ honestæ inter te , & dictum Iosephum ad litium anfractus , & involucra evitandum, sumptibusque, & expensis vlterioribus parcendum, sub nostro, & Sedis Apostolicæ beneplacito initæ concordiæ, & c.* siendo yo nuevo posseedor , y no aviendo consentido la pension, deviera mi contendor para evitar la injusticia notoria con que se proveyò el mandato , sino justificar el titulo cesible por lo menos averlo exibido en processo: Assi lo deciden, citando a otros muchos , tres Autores de los mas clasicos en causas de pensiones, Loterio *de re Benefic.lib.*1.*quæst.*35.*num.*48. & 49 ibi: *Et quamvis in simplici cessione iurium ex causa concordiæ (Nam in casu cessionis etiam ex concordia concipitur per hæc verba. Ne ex cessione huiusmodi nimium patiaris detrimentum) ob facilitatem fraudis admodum sit invigilandum, cap. Audivimus de collus. deteg. nihilominus etiam in eius terminis datur dicta clausula cum decreto afficiente successores in beneficio. Quibus tamen ne fraus fiat, circa hoc est provisum*

sum, vt pensionarius teneatur, si non iustificare saltim docere de aliquo iure cessibili : Nam quidquid sit, cum agitur contra eum , cui facta est cessio , & pensioni consensit: Contra successorem hoc est indubitatum. Serafin. decis. 677. num. 2. Es el segundo Autor, que confirma tambien esta proposicion expressamente Tonduti *de pension. cap. 61. num. 15.* ibi: *Resignatarij non possunt cogere resignantem, vt doceat de iure cesso , aut illud iustificet , quando cessio facta fuit ex causa resignationis super Beneficio alicuius tertij , si cessio fuit acceptata per cessionarium qui solvit per multos annos , & non curavit assistere liti : Si tamen contendatur contra successorem in Beneficio, pensionarius tenetur docere de iure cesso, non tamen illud iustificare.* El tercero Autor que reconociò esta obligacion por indispensable en el pensionista, es Garcia *de Benefic. part. 11. cap. 3. num.* 137. ibi : *Vnde is cui est reservata pensio ex causa cessionis iuris , ne ex ea nimium dispendium patiatur, non tenetur iustificare ius cessum; quomvis contra successorem in Beneficio debeat docere de aliquo iure, licet non illud iustificare, ne de facili graventur Beneficia pensionibus contra successores sub prætextu cessionis iuris.*

NO CONSTA EN PROCESSO LA CANtidad, ò suma de pension que reservò su Santidad. (M)

62 Fuerõ sesenta, y dos ducados, y medio de oro de Camara de anua pension dividida en dos plaços, los q̃ reservò la Santidad de Alexandro VII. sobre la Canongia Doctoral de mi Iglesia, a favor del Arcediano Ro-

(M) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula desde el art. 22. hasta el 25.*

Rolin, segun resulta de la Bula exibida: Y de ella tambien consta, que el Canonigo Gomez, con cuyo consentimiento se impuso esta pension, y los successores en dicho Canonicato Doctoral, devian pagar los dichos sesenta, y dos ducados, y medio de oro de Camara en la Ciudad de Huesca. Son las palabras de la Bula: *Tibi pensionem annuam, &c. Sexaginta ducatorũ parium cum dimidio alterius ducati, &c. Tibi quo ad vixeris, vel Procuratori tuo ad hoc à te speciale mandatum habenti, per dictum Iosephum Gomez, & successores suos annis singulis in Civitate Oscen. integrè persolvendam, &c.*

63 Pero como los ducados de oro de Camara, no sea moneda corriente en la Ciudad de Huesca, ni en el Reyno de Aragon; y aun en la Ciudad de Roma suelen tener, y han tenido en diversos tiempos, mas, ò menos estimacion; por estos motivos deve qualquiera pensionista, quando reconviene al titular *por el* Iuez Executor, si la pension se ha reservado en ducados de oro de Camara, articular, y probar el valor que tenian estos ducados en Roma al tiempo de la gracia, y la estimacion, y suma que les corresponde en el lugar donde se ha de hazer la paga, porque de otra suerte, seria iliquida la deuda del pensionista: el mandato del Executor incierto; y quedaria escusado el Titular, aun que no obedeciesse, pues no sabia lo que devia obedecer. Veanse Tondut i que trata esta materia copiosamente *in tract. de pension. cap. 4. n. 1. & seq.* Gomez *ad reg. de valore. q. 8.* Koquier *ad reg. 24. Cancel. de moneta. n. 9.* y Garcia con muchos que cita *in tract. de Benef. p. 5. cap. 3. ex n. 48.*

64 Reconociò està obligacion mi colitigante, y

para

para satisfacer a ella, articulò en el num. 4. de la cedula que por su parte se ha dado: Que cada vn ducado de oro de Camara en la Ciudad de Roma, en el Reyno de Aragon, y en la Ciudad de Huesca ha sido, y es de valor, y estimacion de diez y seis reales de plata de moneda Iaquesa, siquiere de treinta y dos sueldos Iaqueses. Y en el 5. articula, que a este respecto los sesenta y dos ducados y medio de oro de Camara, reservados a su favor, hazen, y suman la cantidad de cien libras Iaquesas: Veamos como lo prueba. Produxo tres testigos, que aviendolos examinado respecto del contenido de dichos numeros 4. y 5. deposan todos tres en vna misma conformidad, y son sus palabras: *Que saben, y han visto, que cada vn ducado de oro de Camara en el presente Reyno, y en la presente Ciudad de Huesca, ha sido, y es de valor de diez y seis reales de plata, de moneda del presente Reyno, siquiere treinta y dos sueldos Iaqueses*: Dan razon de su dicho, y con esto concluyen su deposicion.

65 No aviendo como no ay en processo mas probança que la referida, parece no queda liquida, ni cierta la cantidad, ò suma de pension que se litiga; pues aviendose articulado, que el ducado de oro de Camara en la Ciudad de Roma, ha sido, y es de valor, y estimacion de diez y seis reales de plata, ninguno de los testigos explica, ò individua, que tenga el ducado de oro de Camara este premio en Roma; defecto substancialissimo, y que haze despreciable la referida deposicion: Porque quando la pension se reserva en ducados de oro de Camara, la estimacion, y el computo se deve hazer conforme al precio que en Roma tienen, y no basta que se haga conforme al que les corresponde

en el Lugar donde està el Beneficio gravado, ni en el Lugar donde se ha de hazer la paga, como en terminos, y con expresion lo deciden Garcia refiriendo muchas decisiones de la Sagrada Rota, Koquier, y Tonduti, *vbi proximè allegati.*

66 Padece tambien esta deposicion el vicio de incierta, y vaga, pues como de ella resulta, ninguno de los testigos especifica, ni atesta, que al ducado de oro de Camara correspondian diez y seis reales de plata en el tiempo que se hizo la gracia de pension: y en este genero de probanças se desestima como incierta, y vaga la deposicion que no se contrae al tiempo de la reservacion: Asi lo decidiò la Sagrada Rota *in vna Grossetanæ pension.* 3 *Martij* 1651.*n.*5. *coram Dunozeto*, relata a Tondut.*in cent.selectar.decis.dec.*43. ibi: *Non quidem iustificatur valor prædictus, cum fides, seu attestatio sex testium ad hunc effectum exhibita non percutiat tempus reservationis de quo valor expressus probari debet.* Y es la razon la que advirtiò la misma Sagrada Rota *in vna Astensis coadiutoria* 21. *Iunij* 1625.*n.*19.*coram.Celso.* que la refiere tābien Tonduti *in d.cent.select.decis.decis.*6.ibi: *Et cum vis consistat in tempore probatio debet etiam esse concludens de tempore, cap.in præsentia de Probationib.*

(N) *Tambien se ha opuesto esta excepcion en processo, como consta por mi cedula desde el art.*25.

NO SE HA PROBADO LA POSSESsion. (N)

67 Es la probança de la possesion que deve hazer el pensionista, quando reconviene por el Iuez executor a vn titular que no ha consentido la pension, requisito necessarisimo para justificar el mandato que se decrete. Dizenlo, y previenen con expresion esta

prac-

practica Salgado *de protect. Reg. p.3. cap.3. n.35.* Flores de Mena *in pract. q.q.12. n.24.* Garcia *de Benefic. par.1. cap.5. n.539.* y Marquesano con muchas decisiones de Rota que cita, *in tract. de commis. appellat. in cau. pens. p.1. §.1. n.74.* Y aunque tuvo presente esta prevencion mi colitigante, alegando en varios articulos de su cedula, quasi possession de percibir la pension que se litiga: Procurarè mostrar, no ha venido a processo con bastantes documentos para probar este alegato verdadera, y llenamente como se requiere cõtra vn successor titular, segun lo decide Tonduti *de pension. cap.3. n.11.* ibi: *Idemque dicendum est quando tractatur de probanda quasi possessione exigendi pensionem adversus successorem, qui nunquam consensit reservationi pensionis: Tunc enim requiritur vera, & plena probatio.*

68 Dos especies de quasi possessiõ pueden adquirir los pensionistas; vna justa, que se obtiene con aprobacion del drecho; y otra injusta, que sin embargo de que lo resiste el drecho, se adquiere de facto, *l. possideri. 3. §. ex contrario 5. ff. de acquir. posses. l. duo. 19. ff. precario.* Donello. Canano, Antonio Fabro, Gregorio Lopez, Madera, con otros muchos a quienes cita, y sigue D. Melch. de Valencia *illust. iur. lib.1. tract.2. cap. 3. n.6. & seq.*

69 Y que nunca aya podido adquirir justa quasi possession mi colitigante, aun quando le concediessemos que le ayan pagado mis Antecessores, parece resulta con evidencia, de lo que dexamos fundado en las excepciones opuestas, y principalmente, por averse hecho estas pagas antes de purificar la condicion, *vt asseris*, puesta en la expression de los frutos, como lo advertimos en el *n.60.* con doctrina de Flores, Graciano,

ciano,y otros: Y por lo que obſervamos en el *nu.* 51. donde con autoridad de Loterio, que alega varias deciſiones de Rota, queda convencido, que quando ſe ha hecho la gracia con el decreto irritante, *vigore præſentium, & non aliàs, &c.* no empieça la poſſeſsion legitima del penſioniſta, por mas que aya cobrado de los titulares, haſta tanto que ſe aya ſacado la Bula plumbea: Y como reſulta de la data de las letras Apoſtolicas que ſe hã exhibido, y la referimos arriba en el *n.* 53. ninguno de mis predeceſſores poſſeia el Canonicato Doctoral, a tiempo que ſe ſacò eſte deſpacho: Pues el Canonigo Guarga, que fue mi anteceſſor inmediato en eſta Canongia, avia ya tomado poſſeſsion de otro Canonicato el dia 19. de Setiembre de 1676. como ſe dirà deſpues; y aſsi muchos dias antes que la expedicion de la Bula exhibida: Y yo no he pagado jamàs cantidad alguna, que pudieſſe poner à mi contendor en juſta poſſeſsion.

70 Excluida ya la juſta quaſi poſſeſsion, ſolo parece pueden aprovechar los documentos de que ſe ha querido valer mi colitigante, para probar la quaſi poſſeſsion injuſta: Y aunque contra los ſuceſſores, *etiam ſi agatur de manutentione in ſumariſsimo poſſeſſorio*, ſe reputa eſte genero de poſſeſsion por tan debil, è ineficaz, como lo decide Loterio vbi proxime: Pero moſtraremos facilmente, que ni aun para eſta quaſi poſſeſsion ha traido probança ſuficiente. Tres titulares avemos obtenido la Canongia Doctoral, deſde que ſe dize reſervò ſu Santidad, ſobre los frutos, y diſtribuciones de dicho Canonicato, la penſion que ſe litiga: Examinemos con que documentos prueba la poſſeſsion que alega, y en que dize ha eſtado de

que

que todos tres le pagassemos pension.

71 Para probar la possession, por el tiempo que obtuvo dicha Canongia Doctoral, el D. D. Ioseph Gomez Raxo, exibe vna apoca, (O) cuyo contenido es: Que otorga el Arcediano Rolin, aver recibido del Doctor D. Ioseph Canonigo Doctoral de la Santa Iglesia de Huesca, por causa de vna pension reservada con Autoridad Apostolica sobre dicho Canonicato la cantidad, y por los plazos que en ella se dize.

(O) *Este documento se ha impugnado en processo, como consta por mi cedula en el art. 27.*

72 Este documento padece dos excepciones, que lo hazen despreciable. La primera, porque es apoca de recepto solamente, sin atestacion del Notario, que la paga se hizo *in pecunia numerata, seu in contanti*; defecto, que le quita toda la fe, y credito necessario para que pueda perjudicar al sucessor en el Beneficio. Es copiosa, y concluyente para nuestro intento la doctrina de Tonduti *in tract. de pension. c. 50 n. 52. & duob. seqq.* ibi: *Cæterum ista confessio titularis legitime probata per quitantiam, aut per testes, non nocebit successori in beneficio, ad effectum, vt pensionarius manuteneatur in quasipossessione exigendi adversus ipsum successorem nisi intervenerit vera, & realis numeratio, Lother. de re Benef. lib. 1. q. 38. nu. 117. limitatur 1. nisi in quitantia adiectum fuerit, quod creditor pensionis illã recepit de contanti, vel in pecunia realiter numerata: Quia per illa verba probatur vera, & realis solutio, Rota decis. 193. nu. 4. par. 3. recent. Quod si quitantia fuerit facta per instrumentum publicum, in quo adiecta fuerit confessio de recepto, attendenda sunt verba Notarij; si enim dixerit, debitorem pensionis verè, & realiter pecuniam numerasse, vel simpliciter vsus fuerit, verbo: numeravit; & multò magis, si di-*

xerit, solutionem factam fuisse in talibus, & talibus speciebus, absque dubio ex ea vera numeratio probatur; vel si dixerit solutum fuisse realiter, & cum effectu, prout ista omnia probat Farinac. de falsit. & simulat. q. 154. num. 46. Y aunque pudiera referir in promptu otras muchas doctrinas en fomento de este assumpto, me contentarè con copiar las de Burato, y Gratiano; son las palabras de Burato en la *decis.* 86. ex *n.* 1. *Ad probandum autem quasi possessionem, quam primo pensionarius iustificare debet, adducitur vna confessio de recepti dicti pensionarij duarum ratarum cum quietantia ad favorẽ titularis defuncti in forma: Qua confessio, quidquid sit respectu dicti titularis, tamen non probat verã solutionem, & numerationem, CONTRA MODERNVM TITVLAREM.* Y las de Gratiano *discep. forens. cap.* 365. & *nu.* 35. *Vlterius non est omittendum, quod solutiones, de quibus agimus factæ antecessori, sunt per confessionem, quæ confessio non præiudicat, sicut vera solutio contra successorem ad effectum adquirendi quasi possessionem, Rota coram Card. Pamphil. Pacten. pens. 5. Octob. 1594. & coram Seraphino Gerunden. pension. 8. Octob. 1579. ex adductis per Felin. in c. vlt. col. fin. vers. Generaliter autem de præscript. Dummodò vltra confessionem de recepto, non adsint illa verba: in contanti, quia tunc non esset simplex confesio, sed ex illis verbis probaretur vera numeratio: Et in specie quasi possessionis ita resolvit Rota coram Peña, Cæsaraugust. pension. 21. Iunij 1599.* Y con mucha razon se desestiman semejantes apocas; porque como advirtiò con grande provideẽcia Postio *de manut. obs.* 35. *nu.* 20. *Aliàs via fraudibus aperiretur, & facile cuique esset hoc pacto exactionem, & quasi possessionem probare.*

La

73 La segunda excepcion que padece la apoca exibida resulta, de que en ella misma se declara: No entregò el Canonigo Gomez, la cantidad que en ella se dize, sino que la pagò el Doctor Iuan Bautista Gomez hermano suyo, en Zaragoça; como tambien, que no fue quien recibiò dicha cantidad el Arcediano Rolin, sino Miguel Yñiguez: Y no constando, como no consta, que el Doctor Iuan Bautista Gomez, fuesse Procurador legitimo del Canonigo, ni que Miguel Yñiguez lo fuesse del Arcediano, esta paga no es eficaz para poner en possession a mi colitigante.

74 Y que la paga hecha por el Doctor Iuā Bautista Gomez, no siendo, como consta que fuesse Procurador legitimo de su hermano el Canonigo, no sea bastante para probar la possession, aun quando el dinero con que se hizo la paga fuesse del Canonigo Gomez, lo decidiò en formalissimos terminos la Sagrada Rota *in vna Alexanen. pension. coram Marquemontio 12. Februarij 1610 nu. 3. relata à Marquesano de commis. appellat. in caus. pension. par. 1. §. 2. fol* 605. ibi: *Non obstant duæ quitantiæ de anno* 1571. *ex quibus infertur, Ascanium fuisse in quasi possessione exigendi: quia talis quasi possessio est probanda concludenter pro parte pensionarij ex solutionibus per titularem factis, vt fuit dictum in Tolet. pension. 5. Decemb.* 1603 *coram Iusto: Ideoque non sufficiunt quitantiæ Ascanij, nisi aliunde constet de scientia, vel ratificatione Episcopi Sangalleti, DE CVIVS PECVNIIS, dicitur factam solutionem fuisse. Verall. decis.* 165. *p.* 3. oygamos a Tonduti, que parece tenia presente nuestro caso, *in tract. de pension. cap.* 50. *n.* 45. ibi: *Sed quid dicendum, si pensionarius in quitantia dicat se recepisse pensionem tot du-*

ca-

catorum à Titio beneficij possessore per manus Sempronij? vtrum hoc casu præsumatur solutionem fuisse factam de mandato titularis. Ego quidem existimo, non probari ex eo mandatum: Tum quia iste tertius solvens non potest præiudicare titulari: Et ideo quamvis diceret expresse, quod solvebat de mandato ipsius titularis, hoc ei non noceret, quia confessio vnius non potest alteri præiudicare. Surdus cons. 5. n. 39. cum pluribus per eum citatis: Et est notissima regula.

75 Assi mismo, que la cantidad que recibiò Miguel Iñiguez, no constando, como no consta, que fuesse Procurador legitimo del Arcediano Rolin, nō sea de alguna consideraciō para el efecto q̄ se pretende, lo advirtiò admirablemente Graciano *discept. forens. cap.* 365. *n.* 9. ibi: *Quibus stantibus dixi, non posse competere aliquam manutentionem, cum simus in exactionibus factis per eos, qui non habebant legitimam administrationem, aut mandatum recipiendi pensiones, de quibus agimus, & solutiones illis factæ sunt invalidæ, & per consequens non attenduntur ad effectum acquirendi possessionem, cum tam in eo qui soluit, quam in eo cui solvitur, requiratur mandatum, vt ista quasi possessio constituatur, quasi plus iuris in alium quis non possit transferre, quam ipse habet. Post. de manut. observ.* 55. *n.* 131. Y lo prescrive con precessitud la Bula, que ha exibido mi colitigante en vna de sus clausulas, ibi: *Tibi quo advixeris, vel Procuratori tuo ad hoc à te speciale mandatum habenti, &c.*

76 Exibe a mas de la referida apoca, vna carta (P) del Canonigo Gomez, escrita del Canonigo Guarga, con enunciativa de que avia pagado la pension al Arcediano Rolin en los plaços que correspondian al tiem-

(P) *Tambien se ha impugnado este documento en proceso, como consta por mi cedula art. 28.*

tiempo que obtuvo la Canongia Doctoral de mi Iglesia. Este documento es el de menos eficacia; porque aun dado que sea la carta del Canonigo Gomez; que no consta en processo, pues de dos testigos que se han producido para advetarla, el vno, que es el Racionero Lacambra, no puede ser testigo en esta causa, por lo que se dirà despues; y ninguno de los dos habla palabra del contenido, y cuerpo de la carta, atestando solamente, que es letra del Canonigo Gomez la del membrete, y firma que en ella se lee: Padece sin embargo para que no se deva hazer merito de este documento a mas de la excepcion clara de ser escritura particular, que no induce probança: Burato *dec.777. n.4. & 5.* ibi: *Nec pariter subsistit secundum, quod veritas quantitatis percepta iustificetur ex libro factoris: Quia tanquam privatus nõ probat vulg. l. Exemplo. C. de probat. Et quod liber factoris non probet contra tertium, Rota coram Ludovisio decis. 475. nu. 8. & Administratoris Gratian. discep. 381. nu. 7. Imò nec liber mercatoris, Iasson in l. Admonendi, n. 112. & n. 133. ff. de iure iur.* La excepcion tambien de ser carta escrita a vn tercero, y asi de ninguna consideracion para el efecto que se ha exhibido, el mismo Burato *deci. 119. n. 8.* ibi: *Nec facit Epistola vnius ex dictis fratribus scripta 1. Octobris 1603. in dicto summario, n. 2. in qua dicit, se transmissurum fructus census: Quia tanquam scripta Antonio Lucio, & sic tertio non probat, l. Epistola in princ. ff. de pactis. Bald. in l. Non epistolis, nu. 5. vers. secundo casu, C. de probat. de communi Ripa in l. Admonendi, n. 140. ff. de iure iur.*

77 Y se juzga por tan debil, è ineficaz para perjudicar a vn tercero la enunciativa, ò assercion de car-

tas particulares, que no se les dà credito, aunque sean de vn Obispo, y estèn con la recomendacion de averlas sellado con su propio sello. Es tan del intento, y tan concluyente la doctrina de Menochio, que en aviendola referido no me detendrè mas en la impugnacion de tan debil documento: *Tertius est casus (ait lib.2. de arbitrar. cent.1. casu 94. n. 22. & 23.) cum de Epistola agitur vt fidem faciat contra tertium. Recepta DD. sententia est, non probare contra illum ita Ripa in l. Admonendi ff. de iure iur. nu.140. ex leg. Exemplo, C. de probat. melius probat l. epistola in princ. ff. de pactis, & tradit. Bald. in l. Non Epistolis, n.2. ver. secundo casu, C. de probat. Boer. cons.25. n.18. Extenditur, vt procedat etiam in Epistola Episcopi suo sigillo sigillata: Nam illa adhuc tertio non nocet ita Archidiac. in Can. Placuit. 6. q. 2. Salic. in auth. Si qua per columniã, C. de Episcop. & Cleric. Guido Papa, quæst. 185. quos est secutus Ripa in dicta l. Admonendi, nu. 140. quæ communem esse testatur; aliosque in hanc opinionem retulit. Ratio est: quia hæ litteræ non sunt de his, quæ ad eius Officium spectant iuxta cap. post cessionem de probat. Quod sic intelligit Ripa; sed considerantur tanquam litteræ privati cuiusdam amici amico datæ.*

78 Ha producido vltimamente mi contendor tres testigos, para probar la possession, en que alega estuvo de percibir la pension, que se litiga, en tiempo que el Doctor D. Ioseph Gomez, obtenia la Canongia Doctoral. Los dos primeros, que son Mossen Garulo, y Mossen Val (*Q*) deposan vniformemente las pagas: Pero no en la razõ de su testimonio; q̃ es lo que vnicamente se des atender en las deposiciones; Fa-

(Q) *Tambien se ha impugnado esta deposicion en processo, como consta por mi cedula en el art.29.*

rina-

rinacius plurimos referens de testib.*q.70.cap.1.nu.12.* ibi: *Amplia sexto; in testibus in tantum attendi redditionem rationis, vt si ratio fuerit bona, & concludens, probet ipse testis, etiam quod eius dictum non concludat: Et, è contra, si dictum bene concludat, & ratio testis non concludat, vel alio modo sit inepta, corruit omnino tale dictum, & sic à ratione testis dictum pendet, & per illam restringitur, ampliatur, & declaratur.* Dizen ambos: Que saben hizo el Canonigo Gomez las dichas pagas, por averlo oìdo dezir, a diversas personas, sin especificar, ni individuar, quienes fuessen, y sin declarar, que la voz comun de que tambien atestan, la tenian por verdadera, y no fingida.

70 No avrà quien vea esta deposicion, que luego al punto no le ocurra, son ambos testigos de *auditu alieno seu auditu auditus*: Y si lo dudare, oyga como los define formalissimamente Farinac. *in d.tract. de testib.q.69 cap.4.§.4.n.146.* ibi: *Huc spectat, quod in proposito post Ioan.Andr. & Felin. quos allegat, scripsit Menoch.de arbitrar.q.lib.2.casu 475.n.3. vbi dixit: Quod auditus proprius est ille, qui immediate, & in propria audientis persona percipitur, vt si quis non ex audit u, vel relatione alterius, sed præsens audivit aliquid dici, vel fieri: Auditus verò alienus, vel auditus auditus, dicitur auditus mediatus, vt quando quis pro confirmatione dicti sui dicit, se ita ab hoc, vel illo, ab his, vel illis audivisse, & sic fundat se non in auditu proprio, sed in alieno: Quod, & idem volui Alber.de Maler.in tract.de testib.cap.9.sub n.26. vers. Quandoque testes deponunt, dum dixit: Quod quando testis deponit se audivisse ab aliquo qui dixit aliquid fuisse dictum, vel factum, tunc tale testimonium non dicitur de auditu proprio, sed de auditu auditus.*

Este

80 Este genero de probança por testigos *de auditu alieno*, es de la que menos aprecio se haze en todos los Tribunales: Pues como escrive el mismo Farinacio *in d.q.69.cap.1.nu.2.& trib.seq.* es conclusion recibida comunmente de todos los DD. cita infinitos, y se funda *in cap. Licet ex quadam de testibus: Quod testes de auditu alieno non probant.* Y añade el mismo Farinacio (para convencimiento de quan poco favorece a mi contendor esta deposicion) *in eod.cap.1.n.7 & 8. Amplia 10. hanc regulam, vt testis de auditu alieno non solum non probat, verum etiam non dicatur verè, & propriè testis: Et propterea testimonium de auditu alieno esse præter, & contrà formam, & regulam iuris, expresse dicit text. & ibi notant omnes in d. cap. licet de testib.*

81 Y con mucha razon se desestiman semejantes deposiciones por lo que advirtiò cuerdamente el mismo Farinacio, *pluribus ad rem congestis auctoribus in eod. cap.1.n.101.* ibi: *Sublimita decimo: Quod ex quo facilimè inveniuntur testes, qui dicant, se ab aliquo tale quid audivisse, id circo talis probatio dicitur fragilis, suspecta, & facile prosternibilis. Et propterea si in aliquo deficiat, nil producentem relevat.*

82 Y aun quando segun varias circunstancias puedan ser de alguna consideracion las deposiciones de este genero; pero en el caso presente cessan todas essas circunstancias, por no aver expressado, ni especificado las personas de quienes oyeron lo que deposan, como con gran copia de Autores lo resuelve magistralmente el mismo Farinacio *in d.cap.1.n.75.* ibi: *Sublimita decimo, & generaliter omnes prædictas limitationes, in quibus dixi ex testimonio de auditu probatio-*

tionem oriri, vt debeant testes, sic de auditu deponentes nominare eos, à quibus audiverunt, aliter non probant.

83 Ni sufraga la voz comun, y fama publica que refieren los dos testigos: Pues ni estamos en fecho antiguo de cien años, que es quando suele ser de algun merito esta probança. Gratian. *discept. forens. cap. 79. n.* 36. ibi: *Quarto non obstat donatio quæ prætenditur probata ad favorem vxoris per publicam vocem, & famam: Quia non sumus in factis antiquis centum annorum in quibus illa plene probaret: in alijs autem non probat, glos. in l. 3. §. Eiusdem in verbo, confirmat de testib. Iasson, qui de communi testator in repetit. l. Admonendi col. 67. in fin n. 240. de iure iur. Decius qui dicit ita practicari in cap. 1. n. 11. in fin. col. 3. in princ. ver. prima conclusio de appellat.* Ni quando los testigos son de auditu les aumenta calificacion alguna la fama publica; como lo previno Farinacio *in d. cap. 1. n.* 22 ibi: *Amplia sexto, vt nec etiam fama concurrente testimonium de auditu faciat probationem, provt est text. in cap. tam litteris in princ de testib. in illis verbis: NIL ESSE CONTRA LVCANVM ELECTUM SVFFICIENTER OSTENSVM, NISI DE AVDITV, ET FAMA, & ibi notat glos. verb. de auditu.* Principalmente no aviendo dicho los testigos que la tenian por verdadera. Idem Farinac. *in d. cap.* 1. *n.* 99. ibi. *Sublimita nono: vt in omni casu, in quo testes de auditu probant, non probent tamen, nisi etiam dicant se credere illud quod audiverunt, text. in cap. licet ex quadam, in illis verbis. ET CREDERE ITA ESSE de testib. & ibi notant Hostiens. & Ioan. Andr.* Y Felino *in cap. tam litteris de testib. nu.* 4. ibi: *Ad hoc vt testes de auditu deponentes fidem faciant,*

non sufficit, si dicant simpliciter se audivisse, nisi etiam simul asserant, se id quod audiverunt intellexisse.

84 Y finalmente quedan destituidas de todo credito ambas deposiciones: Porque la probança de aver pagado, es de las que pertenecen al sentido de la vista, no al del oìdo: y assi para que concluyessen estos dos testigos devian aver deposado que vieron las pagas que hizo el Canonigo Gomez, no que las oyeron: Es inevitable, y en terminos la doctrina de Farinacio, *cum multis quos congerit in d.q.69.c.4.§.4.n.156. & 157.* ibi: *Limita primò: vt testes de auditu proprio probēt, quādo agitur de probatione alicuius rei, quæ non nisi per sensum auditus percipitur, vel in qua sola verborum expressio sufficit, &c. Secus autem, quando agitur de probando aliquid in quo non sufficit sola verborum expressio, sed opus est aliquo actu: Et idem in his, quæ non auditu, sed visu percipiuntur: provt est, si volo probare, te occidisse, TE SOLVISSE, TE NVMERASSE, & in aliquo contractu subscripsisse, aut quid similes Tunc enim non sufficit testimonium de auditu, etiam proprio, sed requiritur testimonium de visu, provt est, text. in l. testium, 3. C. de testib. & in l. vnius. §. testes, ff. de quæstionib. & in auth. de hæred. & falcid. §. si vero absunt.*

85 El tercero de los testigos que ha producido mi colitigante, es el Racionero Lacambra. *(R)* Pero la deposicion de este testigo, sobre no ser concluyente per necesse, como de ella resulta: defecto substancialissimo en las deposiciones, Farinac. plurimos DD. congerens *in d. tract. de testib. q. 68. nu.3.* ibi: *Amplia primo hanc regulam, vt testis depositio, non solum ad hoc vt probet debeat esse non obscura, non dubia, non*

(R) *Tambien se ha impugnado su deposicion en processo, como consta por mi cedula en los art. 30. y 31*

in:

iniusta, sed etiam debeat de necessitate concludere ad text. in cap. Præsentia, & ibi notant omnes extra de probat. & in l. Non hoc, C. vnde cognati; carece de toda fè, y credito en este processo; porque dicho Racionero Lacambra, antes de ser Eclesiastico, estuvo casado con Teresa Rolin, hermana del Arcediano Rolin, actor en esta causa, como es publico, y notorio, y constarà a su tiempo: y hallandose pariente de dicho Arcediano en el primero grado de afinidad por linea transversal, no puede ser de algun merito, ni consideracion su testimonio. Es tan sin disputa esta proposicion, que se atreviò a dezir Farinac. *in tract. de opposit. contra person. test. q. 54. reg. 1. n. 1.* que la tenian en esse concepto todos los Autores vniformemente; oygamos sus palabras, que con ellas no se necessita de mas doctrinas: *Et licet vt mox dicam in sequenti prima ampliatione, non modica sit inter DD. controversia, an affines, seu coniuncti in totum repellantur, & non admittantur ad testimonium? An vero secus? Tamen quo ad hoc vt admissi non legitimam, sicut alij testes faciant probationem, nulla prorsus apud omnes est dubitatio, & propterea dici potest, quod hæc conclusio, non solum communiter, sed etiam ab omnibus tam iuris civilis, quam canonici professoribus vnanimiter sit recepta, & approbata.*

86 Parece, que con tan solidas, y bien fundadas excepciones, como dexamos opuestas, quedan del todo ineficaces los documentos, conque ha pretendido mi contendor probar la possession que alega de aver percibido pension por el tiempo que obtuvo la Canongia Doctoral el D. D. Ioseph Gomez Raxo; veamos como prueba la possession, *(S)* que tambien ale-

(S)
Se ha impugnado tambien esta possessiõ en processo, con todos los documẽtos a ella concernientes, como resulta de mi cedula desde el art. 32. hasta el 36. inclusive.

alega por el tiempo que el D. D. Ioſeph Guarga fue Canonigo Doctoral: Pero antes de entrar a diſcurrir ſobre los debiles motivos con que ha querido fundarla, ſe ha de ſuponer: Que rehuſando el Canonigo Guarga, deſde que obtuvo la Canongia Doctoral pagar al Arcediano Rolin eſta miſma penſion, que aora litigamos, por interpoſicion de algunas perſonas concordaron ambos en la conformidad que ſe dize, y conſta del acto de concordia que por mi parte ſe ha exhibido en proceſſo, teſtificado en Hueſca por Vicencio de Santapau, Notario del Numero de dicha Ciudad el dia 17. de Noviembre del año 1668.

87 Y conſiguientemente las pagas, ſi algunas ſe hizieron deſpues, no fueron directamente en virtud de la gracia Apoſtolica, ſino de la referida concordia: *Propter text. in l. 1. in illis verbis: ID EST IN ID DEBITVM QVOD NON EST IN CONTROVERSIA: & l. cæterum 3. §. 1. ff. de ſolutionib. vbi gloſſa, & Dionyſ. Gotofred. in not. ad d. l. 1. lit. I.* Conſulantur Pariſ. *conſ. 122. num. 9. & 10. vol. 4.* Natta *conſ. 177. n. 1.* Socinus *conſ. 225. nu. 2. vol. 1. late* Menochius *innumeros referens, conſ. 121. n. 33.* Decianus *conſ. 60. n. 25. vol. 2.* Cavalcanus *deciſ. 1. n. 26. lib. 1.* Gratianus *diſcept. forenſ. cap. 224. nu. 21.*

88 Y como la cōcordia particular, ni daña, ni aprovecha ſino a quien la contrae, y loa juxta vulgatum axioma: *Res inter alios acta alijs nocere, aut prodeſſe nō poteſt, l. ſæpe 63. ff. de re iudic. l. Lucius 21. ff. de his qui notant. infam. l. ſi petitor 31. ff. de iudic. l. claudius 16. ff. qui potior. in pig. hab. l. ſi ſervus 50. §. ſi hæreditatis, ff. de legat. 1. l. modeſtinus, 10. ff. de exceptionib. copioſe* Don Melch. de Valencia *illuſt. iur. lib. 2. tract. 2. c. 10. per tot.*

Sin

Sin mas impugnacion que la q̃ se deduce de principio tan asentado quedaràn deshechos todos los fundamentos que para probar la possession en este tiempo ha propuesto en su cedula mi colitigante.

89 Prosigamos la suposicion: Entre los cabos que se pactaron en dicha concordia se lee vno del tenor siguiente: *Item es pactado, y concordado entre las dichas partes, que en caso, que por algunas obligaciones, O OTRA QVALQVIERE CAVSA directa, ò indirectamente por dichas partes, ò habientes causa de ellas se impidiere, y estorvare el efecto de dicha concordia, que en tal caso, DVRANTE EL IMPEDIMENTO, queden preservados a dichas partes sus drechos en la forma que los tenian antes de firmar la presente concordia, assi en quanto a la POSSESSION, como a la propiedad.*

90 De cuya contextura, y cominacion saco esta consequencia, que creo se infiere legitimamente: Luego si se verificare, que por alguna de ambas partes se ha puesto impedimento, y estorvo para que no tuviesse efecto la referida concordia, quedarian sin disputa preservados à dichos contrayentes sus drechos en la forma que los tenian antes de firmar la dicha concordia, assi en quanto a la possession, como a la propiedad, sin que pueda ser de alguna consideracion, ò merito la possession, ò el drecho que qualquiera de ambas partes pretenda aver adquirido en fuerça de la concordia; *sed sic est*, que el Arcediano Rolin siendo aun el D. D. Ioseph Guarga Canonigo Doctoral, rescindiò la referida concordia, segun consta de los actos que por mi parte se han exhibido en processo, el de la rescision, testificado en Huesca por el Doctor Diego

Vicencio de Vidania, Notario del Numero de dicha Ciudad el dia 16 de Setiembre de 1676. y el de la possession de otro Canonicato, a que fue promovido dicho Canonigo Guarga, testificado en Huesca por Pedro Miguel de Latre, Notario del Numero de dicha Ciudad el dia 19. de Setiembre del año 1676. Luego se despojò *proprio voluntario facto*, a perjuizio suyo de todo el drecho, y possession, si alguno pudo adquirir, desde que se otorgò la dicha concordia; y assi puede quexarse con Ovidio: *Heu patior telis vulnera facta meis*; pero no hazer merito de la possession que perdiò; Tonduti *de pensionib. cap. 50. n. 80* ibi: *Notandum est vigesimo primo: Quod cum secundum generalis iuris regulas, quæ propter tractatum nostrum non concernunt, is qui facto proprio cecidit à possessione, non possit intentare remedia possessoria, quas fusius exposuit Postius in tract. de manut. observat. 57. per totam.*

91 Con esta previa suposicion facilmente se arruinarà el edificio de la probança contraria, que se compone de vna apoca, y quatro testigos. La apoca, sobre ser de recepto, y padecer la excepcion que arriba se opuso a la del Canonigo Gomez en el num. 72. se otorgò, como de èlla resulta, despues de la referida concordia, y con especial relato a ella; y assi està comprehendida en el despojo, de la rescision.

92 Al primer testigo, que es Mossen Garulo, obstan las mismas excepciones que a la apoca, pues no dà mas razon de su dicho, que aver sido testigo quando se otorgò la apoca; y lo demàs que depone lo afirma ex auditu alieno, seu auditu auditus, sin especificar, ò individuar personas, ni calificar de verdadera la voz comun, y fama publica, defectos que de-

xan a esta deposicion sin merito para el efecto que se produce, como lo fundamos arriba desde el num. 79. hasta el de 84.

93 Al segundo testigo, que es Mossen Val, obsta tambien todo lo que se opuso contra su deposicion por el tiempo que el Canonigo Gomez obtuvo la Canongia Doctoral; porque si se mira su deposicion se verà, que no discrepa en cosa, y que con vna misma formalidad de palabras atesta la possesion de percibir pension el Arcediano Rolin en ambos tiempos, assi quando el Canonigo Gomez obtuvo la Canongia Doctoral, como quando la obtenia el Canonigo Guarga.

94 Al testigo tercero, que es el Racionero Lacambra, obsta la excepcion de tan cercano parentesco, como advertimos en el nu. 85. y que no concluye su deposicion per necessè, que es lo que tambien opusimos en dicho numero, por aver hecho esta deposicion en la misma conformidad, y sin alterar, ni mudar palabra, de las que vsò deposando por el tiempo que el Canonigo Gomez posseia la Canongia Doctoral, como resulta claramente, si se leen ambas deposiciones.

95 El quarto testigo, que es Mossen la Plana, deposa: Que con orden del Canonigo Guarga, pagò al Arcediano Rolin la cantidad, que se dize en su deposicion, por causa de vna pension impuesta con autoridad Apostolica sobre la Canongia Doctoral, que dicho Canonigo pagava a dicho Arcediano. Esta deposicion padece los defectos de incierta, vaga, indeterminada, y confusa pues en ella no se explica, el tiempo en que se hizo esta paga, ni en que conformidad

tuvo

tuvo la orden del Canonigo Guarga para hazerla, ni como sabia que la paga que hazia era por pension impuesta sobre la Canongia Doctoral con autoridad Apostolica: Circunstancias todas que devieran averse individuado, para que pudiera ser de algun merito esta deposicion: Y aunque a su tiempo, si fuere necessario, se producirà por mi parte a este mismo testigo, para que declare su deposicion en estas circunstancias; (que por ventura no se le interrogò en ellas, quando se produxo a instancia de mi colitigante por temer no le seria favorable la expression,) y hasta entonces no parece se deve hazer consideracion de lo que deposa este testigo, videndus Farinatius *in tract. de testib. q. 68. ex n. 1. vbi plurimis pro more allegatis auctoribus, conclusionem certissimam, atque communi DD. calculo, approbatam esse*, ait: *Obscuram, dubiam, seu incertam testis depositionem nihil prorsus probare.* Pero aun en los terminos que se propone dexan sin eficacia esta deposicion dos motivos bien relevantes.

96 El primero se funda, en que si esta paga se hizo posseyendo aun el Canonigo Guarga la Canongia Doctoral, y estando todavia en observancia la concordia, se adaptan las objeciones que dexamos advertidas desde el nu. 87. hasta el nu. 81. Si despues que el Canonigo Guarga tomò possession de otro Canonicato, se hizo a tiẽpo inhabil para poner en possession al Arcediano Rolin; pues no todas las pagas que recibe el pensionista, lo constituyen posseedor, sino las que haze el actual, y verdadero titular: Assi lo decide Loterio, citando a Seraphino *lib. 1. de re Benef. q. 38. nu.* 130. ibi: *Infertur secundo turbiditas ex defectu personæ, vel mandati solventis: Nam certissimum est, solum*

lum ipsum titularem posse solvendo constituere pensionarium in quasi possessione exigendi, cum totum id pendeat ex eius animo, l. Quamadmodum. ff. de acquir. possess. cũ similib. Et in his incorporalibus tota vis adquisitionis consistit in scientia, & patientia domini, l. 2. C. de servit. & aqua: Et propterea qui non habet titulum non dicitur dominus seu quasi, ut possit Ecclesia, vel verò titulari praiudicare. Si quiere dezir mi contendor, que se hizo esta paga despues de rescindida la concordia, y antes que el Canonigo Guarga tomasse possession del nuevo Canonicato, fuera bien que huviesse articulado circunstancia tan substancial, y en que consiste toda la fuerça, para que examinado en ella este testigo, no le opusieramos aora lo que referimos arriba nu. 66. y advirtio la Sagrada Rota, *coram Celso in una Astens. Coadiutoria, 21. Iunij 1652. num. 10. quam refert* Tonduti *in cent. select. dec. decis. 6.* ibi: *Et cum vis consistat in tempore, probatio etiam debet esse concludens respectu temporis, cap in praesentia de probat.* A mas de que es inverosimil, que no mediando sino quatro dias, aun incluyendo los dos en que se testificaron los actos, desde que se rescindiò la concordia, hasta que tomò possession el Canonigo Guarga del nuevo Canonicato, como se convence de los actos que por mi parte se han exhibido, huviesse pagado cantidad alguna en tan breve plaço, y rescindida ya la concordia, quien antes de concordar siempre reusò la paga, y despues en la concordia quiso preservarse el drecho que pretendia tener para no pagar en caso de su rescision, como resulta del pacto, ò capitulo que copiamos en el nu. 89.

97 El segundo motivo que destruye del todo la

deposicion referida se deduce: de que segun lo que arriba fundamos en el num.74. para que las pagas, que haze vn tercero puedan constituir en possession al pensionista, principalmente a perjuizio del sucessor en el Beneficio, se requiere, haga dichas pagas con procura especial, y legitima del titular; veasc a Tondutii *de pension. cap.54.n.36.* ibi: *Notandum decimotertio, solutionem factam à tertio sine mandato illius, qui pensionis debitor est, non constituere pensionarium in quasi possessione exigendi pensionem: Rota apud Pacific. dec. 44. n.4. & 11. Gigas de Pension. q.38. n.4. Quia mandatum de solvendo non præsumitur, Burat. decis. 347. nu.3.* No se hallarà documento en processo de donde conste, ni aun se ha articulado, que fuesse Mossen la Plana, Procurador legitimo del Canonigo Guarga: No concurriendo pues tan precisso requisito: Que possession podian dar a mi colitigante, aunque admitiessemos llanamente la probança de dichas pagas.

98 Ni favorece a mi contendor, que Mossen la Plana en su deposicion pone la enunciativa, de que con orden del Canonigo Guarga pagò la cantidad que se dize en su deposicion. Porque si aliàs no consta del mandato, la nuda asercion de quien hizo las pagas, no causa el menor perjuizio a los titulares: Aunque me la huviesse fingido, no podia ser mas ajustada la doctrina de Tondutii *in tract. de pension. cap.50. nu.45.* ibi: *Sed quid dicendum si pensionarius in quitantia dicat, se recepisse pensionem tot ducatorum à Titio beneficij possessore per manus Sempronij, vtrũ hoc casu præsumatur, solutionẽ fuisse factam de mandato titularis? Ego quidem existimo, non probari ex eo mandatum; tum quia iste tertius solvens non potest præiudicare titulari:*

tulari:

solvit ET IDEO QVAMVIS DICERET EXPRESSE, QVOD SOLVEBAT DE MANDATO IPSIVS TITVLARIS, *hoc ei non noceret: quia confessio vnius non potest alteri præiudicare: Surd. cons. 5. cum plurib. per eum citat. & est notissima regula.* No podemos dexar de oìr la razon, que para esta disposicion dà Loterio tan concluyente, que me escusarà de referir mas doctrinas: Dize assi en el *lib. 1. de re Benef. q. 38. nu. 139. & duob. seq.* despues de aver fundado en los numeros antecedentes, que no perjudican al titular las pagas hechas por vn tercero, que no constava tuviesse mandato: *Merito ergo ait, si quis pro alio solverit, nec de mandato illius constet, ex hoc facto non insurgit quasi possessio liquido probata, sed ex se ipsa satis turbida, vt fuit decisum in vna Pacten. pension. 5. Decemb. 1594. coram Pamphilio: Potest enim esse, quod solvens, vel id effinxerit in præiudicium alterius, vel etiam simplicitate inductus, proindeque valdè iniquum foret, si titularis ex facto alterius tam enormiter prægravaretur: Quam rationem in his terminis ponderavit collect. in antiq. decis. 2 de causa posses. & prop. ad fin. vers. licet videatur: Et quamvis nemo præsumatur iactare suum: Tamen hæc præsumptio non sufficit, cum detur instantia facti possibilis in contrarium, l. Non hoc, C. vnde legit. cap. in præsentia cum ibi notat. de probat.*

99 Convencidos yà de insuficientes los documentos que ha exhibido en processo mi contendor, para probar su pretendida possession de aver percibido la pension que litigamos, en el tiempo que obtuvieron los Canonigos Gomez, y Guarga la Canongia Doctoral; solo me resta manifestar el poco fundamen

to con que tambien alega, està en possession de que yo le pague. Exhibe para esto vnas letras (T) narrativas, que se han sacado del processo de firma, que se revocò a mi instancia: de las quales resulta, que Procurador mio legitimo depositò en processo ciento y quarenta escudos, y consintiò despues que se entregassen al Arcediano Rolin, por los plaços que hasta entonces avia vencidos de pension, desde que yo entrè a posseer el Canonicato Doctoral, y viene tambiē inserta la apoca que otorgò mi colitigante de aver recibido esta cantidad.

(T) *Este documento, y la possession por el tiempo que yo he posseido la Canongia Doctoral se ha impugnado tambien por mi parte en processo, como consta por mi cedula en los art. 37. y 38.*

100 Quantos vean estas letras narrativas juzgaràn a primeros visos, que ha traido mi contendor vn documento eficacissimo para probar su intencion, y deseada possession; pues en la verdad, es el mas debil, y mas inutil de todos los que ha exhibido; porque si bien es cierto, que mi Procurador depositò primero la referida cantidad, y consintiò despues que se entregasse al Arcediano Rolin; pero assi el deposito, como el consentimiento los hizo con expressos protestos, reservas, y salvedades (aunque los calla mi contendor en sus letras) de que solo depositava, y consentia en que se entregasse dicha cantidad al Arcediano Rolin; Por miedo de las temporalidades que me amenaçavan, pues yà se avia dado contra mi el apellido, y de las 140. lib. depositadas, las 7. lib. fueron por las costas del apellido; y para que se me oyesse en la revocacion de la firma, que por mi parte se instava, y en que no se me dava audiencia sin obedecer primero la firma, pagando todos los plaços, que avian corrido de pensiō: Y protestando especialmente, que no pudiesse causarme perjuizio alguno, ni poner en possession a mi cō-

ten-

tendor, tan involuntaria paga: Consta de dichos protestos, y salvedades por letras narrativas del mismo processo de firma, que ha exhibido mi Procurador en este processo, para desengaño, de que por todos los remedios juridicos he solicitado siempre la libertad, y exempcion de mi Canonicato, desde el dia venturoso que me honrò mi Iglesia, admitiendome en el gremio de sus Capitulares: Y para calificacion juntamente de que no ha podido la referida paga poner en possesion a mi colitigante; por ser doctrina cierta no sufragan al pensionista las pagas metu factas, y en que intervienen semejantes protestos: Marquesanus *de commiss. appel. ab Execut. brev. & lit. Apostol. p. 1. cap. 2 nu. 31.* ibi: *Unum autem in hoc te non lateat; quod si censurarum metu, vel mandati executivi quis solvat, non constituit recipientem in quasi possessione: Pracipue si protestatio fiat, addita clausula: QVOD PER TALEM SOLVTIONEM IN QVASI POSSESIONE ILLVM CONSTITVERE NON CONTENDIT, Rom. cons. 36. nu. 4. Puteus decis. 281. p. 1. Gigas de pension. q. 36. & in terminis Guido Papa decis. 31. alias 1. de appellat. Videndus idem Marchesanus rem mirificè decernens in tract. de commiss. appellat. in cau. pension. p. 1. §. 2. n. 13. & 14.* Sintiò lo mismo Tonduti, y explica, quando, y en que conformidad se han de hazer los protestos *in tract. de pension. cap. 50. n. 75. & 76.* ibi: *Notandum est decimo octavo: Quod solutio facta metu censurarum, non constituit pensionarium in quasi possessione exigendi: quia qui paret mandatis superioris, non animo obediendi, sed timore pœnæ, non constituit adversarium in quasi possessione iuris incorporalis secund. Innocent. in cap.*

 cum

cum olim, per illum text. de restit. spolia. & *ibidem glos. incipiens, abstinuit, Marescot. lib. 1. variar. resolut. cap. 22. n. 22. Rota decis. 196. n. 3. p. 1. divers. Quod procedit, sive comminatio, praeceptum,* & *executio fuerit iusta, sive non; quia hic solum attenditur animus, ac voluntas,* & *patientia illius, qui solvit; quae non intervenit in eo qui coactus solvit. Puteus decis. 273. lib. 2. in correct. Rota decis. 429. num. 5. p. 3 recent. Seraphin. decis. 1017. num. 6.* &c. Consulendus etiam Lotherius pulchrè ad intentum rem differens, pluresque Sacrae Rotae decisiones, & Auctores congerens *lib. 1. de re Benef. quaest. 38. ex num. 205.*

CONCLVSION.

He procurado en el discurso de este papel satisfacer a tres causas, que me han puesto en empeño de escrivirlo: *La facilidad, ò jactancia*, con que supone mi contendor en su consulta, no tenia mas abrigo la defensa de mi causa, que vna excepcion turbida, dificultosa de probar, y confusa: *La necessidad* de responder a la cedula, y documentos, que se han articulado, y exhibido en processo por parte de mi colitigante: *Y la obligacion* de fundar la cedula, y excepciones, que se han opuesto por mi parte en el mismo processo. Y sino incurro en el vicio comun de los hombres: *Quod valde in iudicio rerum nostrarum fallimur.* Franc. Petrarcha *lib. 1. epist. familiar. epist. 5.* parece he cumplido exactamente con el empeño: Pues para convencimiento de la primera causa, quedan referidas, y opuestas tantas excepciones, todas eficaces, claras, que resultan las mas del vientre, y contextura de la misma

Bula, y tan faciles de probar, que sin estraños documentos, solo con los que se han exhibido en processo, quedan bastantemente calificadas; y mi contendor, por aver anticipado, y dirigido su consulta, sin averlas oìdo, expuesto a la severa censura de Plinio el Iovendi *lib. 6. epist. in epist. ad Arrianum*, ibi: *Etenim temerarium existimo divinare, quã spatiosa sit causa inaudita, tempusque negotio finire, cuius modum ignores.* Creo tambien aver satisfecho enteramente a la segunda causa: Pues como todo lo articulado en la cedula contraria, y los documentos, que para su firmeza, y confirmacion se han exhibido, hazian su asiento en fundamentos poco seguros, ha sido muy facil su ruina, y no les ha durado mas tiempo la estabilidad, que lo que se ha tardado por mi parte, en sacar a luz tan verdaderas, y solidas doctrinas, como en esta alegaciõ se refieren: *Quæ falsis fundamentis innituntur* (dezia muy al caso Annibal Scoto comentando lo anales de Cornelio Tacito en el libro 1.) *diu subsistere non possunt; veritas enim processu temporis, aperiendo ambages, omnes machinationes disijcit.* Presumo finalmente se me puede cancellar la obligacion de la tercera causa: Porque son las decisiones de la Sagrada Rota, las autoridades, y doctrinas de los mas clasicos Autores, que en fomẽto, y apoyo de las excepciones opuestas por mi parte van citadas fielmente en este papel, tan literales, ajustadas, y formales, quales yo pudiera descarlas para el intento, y que manifiestan con evidencia la justificacion de mi defensa. Y aun quando fuesse materia de arbitrio, no se puede negar, que a mas del comun axioma, y principio de drecho: *Quod favorabiliores debent esse rei, quam actores, l. Favorabilio-*

liores cum vulgat. de reg. iur. Lo persuade mas àzia mi parte, la distancia, y desigualdad tan conocida, de los asumptos, con que el Arcediano Rolin, y yo, avemos venido a este juizio: Pues el Arcediano viene a defender vna pension; causa tã desfavorecida, y desabrigada del drecho, q̃ la reputa, y coloca entre las odiosas: *Tum quia ex illa datur scissio in beneficijs: quod vtique est de iure communi reprobatum, cap. cum causam, cap. verum, cap. maioribus de præbend. c. vnico vt Ecclesiast. Benefi. sine dimin. confer. & observat Gigas de pension. q. 96. n. 1. Tunc enim: Quia pensionis impositio, vt advertit Gomez in comment. reg. de infirm. resignat. q. 16. est contra charitatem: Nam qui non servit Altari de Altare vivere non debet can. charitatem, & can. Ecclesiasticis. 7. q. 2. Tum præterea: Quia pensio, vt eam discribit Paul. de Rom. in tract. de pension. in 8. & vlt. quæsito, num. 22. est, plaga fetida ex percusione nervi Ecclesiasticæ disciplinæ, similitudinarie inflicta. Tum tandem: Quia pensio, iuxtà Sarnen. de infirm. resignat. q. 16. Frangit æqualitatem iustitiæ secundum quam deberet vnicuique dari præmium secundum qualitatem laborum.* Pero mi comparicion en este processo, es para defender la libertad, è inmunidad, no de vn Beneficio *in abstracto*, como supone la consulta contraria, sino de vn Beneficio tan calificado, como es la Canongia Doctoral que posseo: cuyo instituto fue: Para premio, y estimulo de las letras: Para remuneració del sudor, y trabajo inmenso que han de aplicar los Doctorales, si han de cumplir cõ las muchas obligaciones que toman a su cuenta, y cargan sobre sus ombros: Y para vtilidad, y beneficio de las Iglesias, como lo motiva la Santidad de Sixto. IV. en vna de las clausulas de

la

la Bula, que dexamos arriba calendada, ibi: *Propter inordinatos favores, per sæpe conferuntur iuris parum litteratis, adeò, vt nonunquam eveniat, quod nullus Ecclesiarum earundem Canonicus graduatus existat, cuius consilio, & auxilio iura tueri, & bona occupata recuperari, & alia negotia vtiliter, & salubriter dirigi valeant, in non modicum Ecclesiarum earundem detrimentum, & honoris, & reputationis diminutionem: Quare, &c.* Y lo atesta Gonzalez, *sup. reg. 8. Cancel. glos. 9. §. 2. num. 48.* ibi: *Præsertim, quia negari non potest, quod potissima causa, quæ movit etiam Papas ad concedendum dicta privilegia, fuit etiam ob remunerationem laborum Canonicorum Doctoralium, & Magistralium, qui pro vtilitate communi insudarunt, & quotidie laborant.* Causa tan recomendada, y tan digna de ser favorecida, como se dexa ver, y que obligò a dezir al señor Presidente Covarrubias, que se equivocava evidentemente con la publica vtilidad: *Eadem ratione (ait pract. q. cap. 36. n. 9.) Non admitti apud Hispanos permutationes, quæ fiunt, ab his, qui obtinent Canonicatus, & Præbendas illas Cathedralium Ecclesiarum, quæ ex litteris Romanorum Pontificum, & Tridentini Concilij decreto, Magistris, aut Doctoribus Sacram Theologiam, aut ius Pontificium profitentibus per electionem sunt conferendæ: Nam etiam si authoritate Romani Pontificis permutatio fiat, supplicatio ad Pontificem proponitur, & supersedetur in executione litterarum Apostolicarum, PROPTER PVBLICAM, ET EVIDENTEM VTILITATEM.* Con estos motivos tan eficaces, parece, que se ha descubierto mucha bonança, y viento favorable, para proseguir con aliento en la navegacion, y

carrera de esta causa: para esperar he de lograr à su tiempo feliz despacho en la sentencia definitiva, y para que aora en el incidente que pende me prometa cierta la declaracion de que devo ser oido en las excepciones que opongo: y que para su examen, conocimiento, y pronunciacion, toma desde luego el señor Executor las partes de Iuez, transcendiendo, como parece que procede los cortos limites de vna mera execucion a mas dilatada, y noble esfera de mixta jurisdicion: Assi lo fio, suplico, y siento. Salva Gravissima Domini Executoris Censura. En Huesca à 31. de Março de 1680.

D. Ioseph Martinez del Villar.